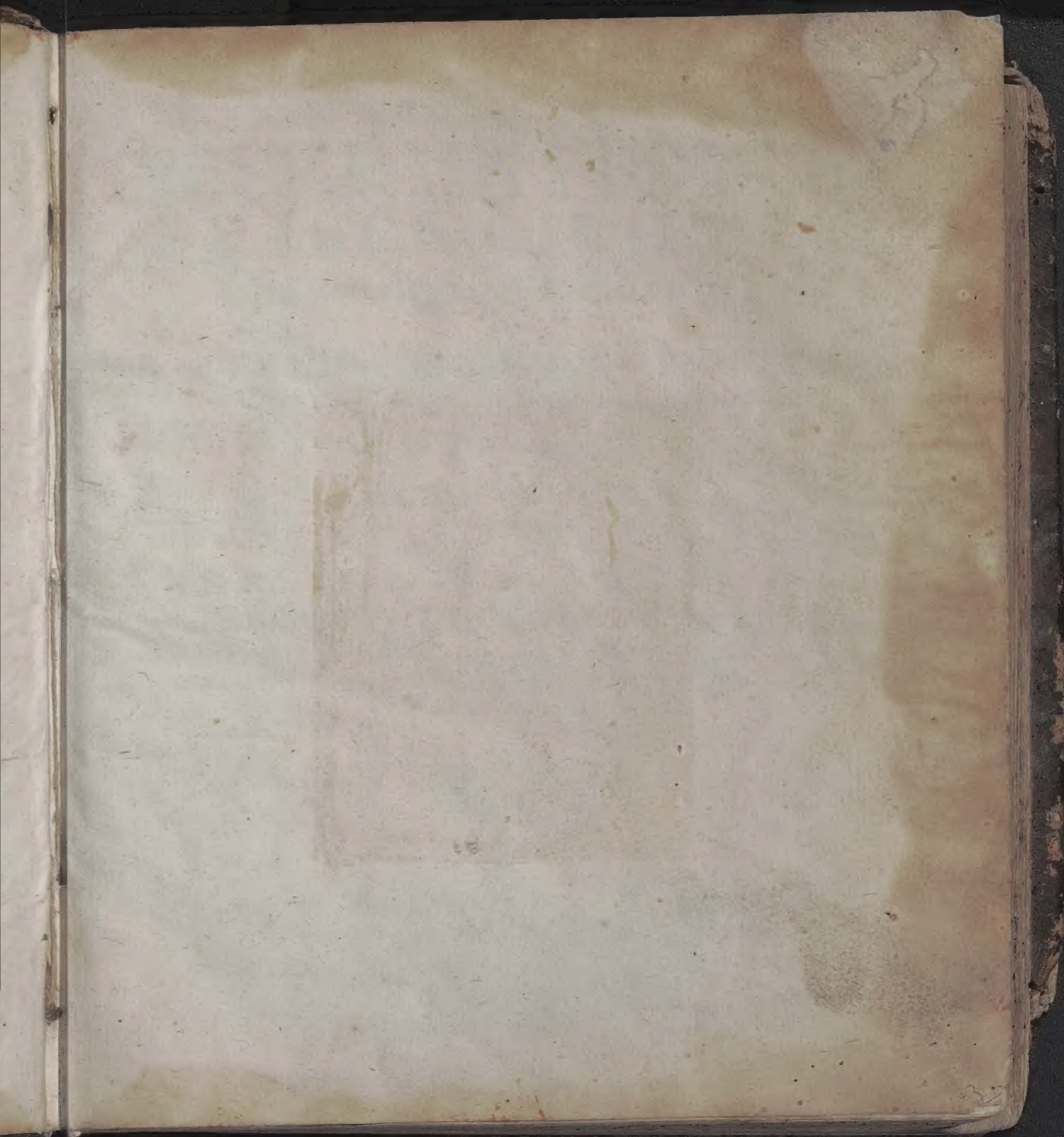


Hic Liber donatus michi
a Gnoro Cygler d. 7. Augusti
Anno 1773. Antony Dalbylj



3072 Trauer

F. IV. 8.
VIII. e. 67. a. b. c.



O
E

AD

A

n



PRACTICARUM
OBSERVATIONUM
EX JURE CIVILI ET
Saxonico collectarum,

AD STYLUM USUMQUE JUDICIORUM
CURIÆ REGALIS accommodatarum,
CENTURIA PRIMA

denuò edita. *Francis. Minors*

AUTHORE

ANDREA LIPSKI à LIPE J. U. D. *U. D. C. C.*

nunc EPISCOPO LUCEORIENTSI, Regni Poloniae
PROCANCELLARIO.

De Jure
Cum Gratia & Privilegio S. P.



L. IV. 8.

P A R I S Y S

Ex Typographia ANDRÆ de VILLANCOURT,
Sumptibus BALTHASARIS ANDRÆ Civis & Bibliopolæ
Gerdanensis.

ANNO M. DC. XXVII.



107751

SERENISSIMO & POTENTISSIMO
PRINCIPI ac DOMINO,

D. SIGISMUNDO III.

DEI GRATIA POLONIÆ & SVECIAE RE-
GI, MAGNO DUCI LITVANIAE, RUSSIAE, PRUSSIAE,
MAZOVIAE, SAMOGITIAE, LIVONIAEQ; &c.

Antony Domino clementiss. *Dalozhi*



MAJESTATEM IMPERATO-
riam Sereniss. REX, non solum armis deco-
ratam, sed etiam legibus debere esse arma-
tam, magnus ille Imperator Justinianus
praeclare censuit, ut utrumque tempus &
bellorum & pacis, recte possit gubernari, &
Princeps ipse, non solum in hostilibus praelijs
victor existat, sed etiam per legitimos tramites calumniantium
iniquitates expellat, fiatque tam juris religiosissimus, quam vi-
ctis hostibus triumphator magnificus. Duæ enim sunt præcipue
Principum atque Regum virtutes, Justitia atque Fortitudo: du-
plices artes, legum & armorum, ut & hostium impetus virtute re-
primere, & statum Reipub. tranquillum juris æquabilitate tueri
possint. Atque extollant alij virtutem bellicam, eamque unicum
Reipub. firmamentum & propugnaculum appellent: addant &
illud, nullam rem aliam, majorem summis regibus gloriam un-
quam comparasse, tamen & illud fateantur necesse est, arma si-
ne justitia vix aliquid præclarum posse, imo pestem & perniciem

potius

Ex Lib. Francisci Cygler

EPISTOLA

potiùs, quàm salutem atque dignitatem Rebuspub. afferre, nisi do-
 mi quoque ea provideantur ac curentur sedulò, quæ magna ex
 parte Remp. florentem & pacatam, omnibusque animi ac for-
 tunarum bonis affluentem, firmam denique & diuturnam effi-
 ciant. Hoc autem tum demum rectè fiet, cùm Principibus caræ
 fuerint principes illæ virtutes, Pietas, Justitia, ac legum obser-
 vantia, quæ Rerumpub. anchora est firmissima. Nec immerito:
 Lex siquidem divina benignitatis inventum atq. munus est, cujus
 præsidio improbi metu poenarum in officio & debita obedientia re-
 tinentur, boni verò in pace vivunt, & ab injurijs improborum tuti
 sunt. Ac cum ij, quos supra cæterorum hominum conditionem eve-
 ctos rerum humanarum administrationi divina providentia ad-
 movit, Deum imitari, & quasi vivum ipsius simulacrum in ter-
 ris esse censeantur, atque salus subjectorum secundùm DEUM,
 ex illorum consilio & incolumitate dependeat, jure merito maxi-
 ma illis curæ esse debet, ut non solum armorum copia, aut exerci-
 tium robore, verum etiam justitia, pietate, & prudentia, alijs-
 que virtutibus, subjectos populos regant atque gubernent. Qui-
 bus quidem virtutibus Majest. Vest. instructam esse, hisque ar-
 tibus tot provincias atque regiones feliciter tueri atque mode-
 rari, res ipsa testatur. Optimienim & pientissimi regis nomen,
 tam apud suos, quàm apud exteros, eximia & plusquam credibi-
 li pietate, atque innata clementia M. V. sibi comparavit: nec so-
 lum, quod placidè ac benignè suis imperet, omniaque consilio ra-
 tionis potiùs, quàm affectu administret, sed & eo magis, quòd ju-
 stitiam, ejusque leges sacratissimas magno in honore & pretio ha-
 beat, ex earum præscripto & ipsa vivat, & alios exemplo suo ad
 earum

DEDICATORIA.

earum cultum atque studium excitet, & ne à quopiam illa labefactentur, omni studio atque vigilantia provideat. Quis verò Sacra M. V. in iudicandis & decidendis causis constantiam summam cum prudentia conjunctam non admiretur? Quis incredibilem justitiam & aequitatis zelum, laudibus in coelum usque non extollat? Sanè nihil in sanctissimo Tribunali M. V. honori & dignitati litigantium dari, nihil improbitati aut audaciae cedi, quinimo afflictos excitari, innocentiam defendi, miseris subveniri, & omnium sine discrimine querelas atque controversias audiri atque expediri, nemo inficias ibit. Coeteros denique M. V. heroicas, verèque regias virtutes, quis pro dignitate pari oratione commemorare potest? Felices verè nos, Remque publicam nostram dicere possumus, qui post tot & tantos, & ad omnem posteritatis memoriam insignes triumphos, auspicio S. M. V. ex hostibus partos, pietatis, justitiae, atque aliorum Reipub. commodorum, insignia percipimus incrementa. Harum itaque Sereniss. REX, virtutum maximarum atque heroicarum laude & veneratione inflammatus, splendoreque regiae dignitatis & amplitudinis indutus, beneficiorum insuper in me collatorum merito impulsus, multum diuque mecum cogitabam, quonam modo & ratione, observantiae & fidelis meae subjectionis, gratiæ animi specimen R. M. V. testari ac declarare possem. At tandem offert sese PRACTICARUM OBSERVATIONUM CENTURIA, quas ego vel maxime ad usum eorum, qui in foro versantur, & qui vel praesunt, vel agunt causas in iudicio, ex jure tam Civili, quam Saxonico, utroque Provinciali scilicet & Municipali, magno cum labore & studio collectas, ad Praxin Curiae Majest. V. R. (quam rationem ju-

EPISTOLA

ris dicendi Serenissimi superiores Polonia Reges, prædecessores
 M. V. non modò urbibus & oppidis Regni, verumetiam plerisque
 pagis magna cum laude, summaque prudentia concessere) pro vi-
 rili traduxi & accommodavi. In quibus præjudicia quoque M.
 V. R. & D. D. Assessorum Curia ejusdem, in varijs causis diversis
 temporibus prolata, legumque Civilium & Saxonicarum autho-
 ritatibus suffulta comprehenduntur. His igitur de causis non in-
 decorum neque inofficiosum, (ut cum Jurisconsulto loquar)
 multo minùs temerarium esse putavi, hæc meas lucubratiuncu-
 las inter aulica M. V. R. negotia, horis plane subsessivis elabora-
 tas, S. M. V. R. ea quæ par est observantia & humilitate offerre,
 nominique ipsius sacratissimo devovere. Nec dubito M. V. R.
 pro ea, quæ in omnes est singulari benignitate atque gratia, hanc
 etiam meam erga M. V. summam observantiam & cultum, fide-
 lisque & subjectissimi servitoris quaecunque specimen grato ani-
 mo accepturam, illudque quando per seria licebit, benigno & sere-
 no vultu aspecturam. Eo etenim R. M. V. benignissimò factò,
 non solum invidorum, qui aliorum laboribus, cum ipsi instar igna-
 vi fuci in ocio delitescant, sugillare, eosque theonino dente arrode-
 dere consueverunt, temeritas reprimetur: verumetiam amplio-
 ris gratiæ apud M. V. R. consequenda, quàm ego omnibus divi-
 tijs, fortunisque antepono, spes affulgebit mihi maxima. Omni-
 potentem DEUM tota prece oro, ut Sac. Reg. M. V. una cum
 charissima sobole, quæ in spem regnorum egregie in omni genere
 virtutum crescit, quàm diutissimè incolumem servet. omnes ejus
 conatus atque actiones fortunet, ac omni genere donorum san-
 ctissimi sui spiritus augeat atque illustret, quo M. V. ipsiusque po-
 steris no-

DEDICATORIA. 177

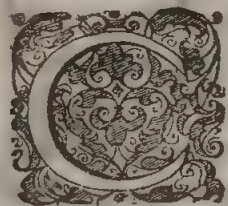
steris nobis feliciter regnantibus, iustitia, pietatis clementia, &
aliarum, quæ in M. V. conspiciuntur, virtutum, jucundissimos
percipiamus fructus atque emolumenta. Eidem M. V. Reg. ser-
vitiis meorum, quæ vix tanto Regi usui esse poterunt, humil-
lima studia atque obsequia defero. Datum Cracovia Decimo
quinto Calendas Decembris. Anno Salutis. M. DC. II.

Sac. Majest. V. Reg. subjectissimus
atque humillimus servitor

ANDREAS LIPSKI à LIPE,
S. P. & S. R.

BENF.

BENEVOLIS LECTORIBUS.



CUM in aula S. Reg. Majestatis septimum jam ferè annum agerem, & illustris. ac Reverendis. in Christo Patris, D. PETRI TYLICKI Dei gratia Episcopi Varmiensis, Regniq; Vicecancellarij, Patroni mei observandissimi voluntate, non solum ijs negotijs, quæ in expediendis epistolis, & alijs regijs scriptionibus cumulatè occurrunt, vacarem: sed etiam favore & benevolentia ejus in numerum Assessorum Curiae adscitus essem, quis usus, quæve utilitas in Regno legum sit Civilium, facile animadverti. Licet enim quidam, rerum præsertim patriarum nimis religiosi observatores, jura Civilia tanquam exotica & peregrina, à moribus & consuetudinibus nostris prorsus aliena esse existiment: utpotè nostris hominibus regum suorum constitutionibus, proprijsq; statutis & consuetudinibus pro jure utentibus: attamen quia jus illud Civile Romanorum, ex præceptis juris naturalis & gentium, (quorum apud nos etiam non minor quàm alibi usus esse debet) Juris Consultus Ulpianus conflatum esse testetur: meritò etiam nostris, non modò juris & justitiæ limina adeuntibus sed causarum etiam patronis, ac judicandi munere fungentibus, omnibusque viris verè politicis, commendatum esse debet. Quid enim si sacrarum literarum monumenta excipias, hac disciplina, cujus finis est æquitas, & justitiæ in hac societate hominum conservatio, utilius aut honestius esse potest? Hac certè concordia inter cives & vitæ communio tranquillè retinetur: hujus præsidio boni præmiis, mali contrà & societatis humanæ violatores, gravissimis poenis afficiuntur: hujus denique solius ductu Respubl. feliciter administrari, & regna rectè gubernari posse, plus quàm manifestum est. Ac proinde mihi quoque de hac divinarum humanarumque rerum notitia, pro virili mereri cupienti, & quonam modo ac ratione nostrates ad ea studia jurisprudentiæ impensius amplectendæ, excitandi & alliciendi essent, diu multumque satagenti, neque tamen in me virium aut ingenij quidquam inesse, vel in hac mea conditione, tantum mihi otij, quò præclarum aliquid, vel omnibus numeris & partibus absolutum, in eo studio à me suscipi posset, suppetere animadverteterem: tandem venit illud in mentem, pulchrum esse in mediocribus saltem consistere, in rebus quoque publicè utilibus laudari nonnunquam voluntatem. His itaque rebus animatus, & quod præclarum nihil esse, quod idem difficile non sit, existimare meum laborem, difficultatibus omnibus, ea, quæ in animis hominum existit communis utilitatis augendæ cupiditate, victis atque superatis, suscepi, manumque operi continuo admovevi, atque divina favente clementia hanc CENTURIAM PRACTICARUM OBSERVATIONUM CURIÆ REGNI, inter medias occupationes & publica negotia, successivis ac plane furtivis horis, summo tamen studio & labore confeci. Quo in opere id à me actum inprimis est, ut ex hujusmodi observationibus ac decisionibus non modo cupida legum inventus, sed Advocati etiam & Patroni causarum, ac quorumvis subselliorum judices, tanquam ex communi quodam penu,

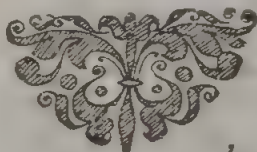
uberrimos

AD LECTOREM.

uberrimos fructus percipiant, & quo modo, quavè ratione jura Civilia & Saxonica ad forensem practicam hujus regni applicanda essent, melius intelligant. Neq; enim alia, meo quidem judicio, commodior via & ratio ad intelligendos recte jurisprudentiæ fontes inveniri potest, quàm explicare ea, quæ usu & consuetudinibus observata, moribusque ac stylo judiciorum, præsertim summorum Tribunalium recepta sunt. Quamobrem cum rei ipsius commodo & utilitate ductus, cum aliorum, qui in eo studio apud suos magna cum laude desudarunt, exemplum sequutus, summi Tribunalis Curia Regni sententias atque præjudicata, quæ longâ observatione privatoque studio in unum collegeram, autoritatibus, ex ipsis fontibus juris Civilis & Saxon. (quo potissimum jure Serenissimi superiores Poloniae Reges, Casimirus magnus, Alexander, Sigismundus primus, & alij, urbes & oppida sua imò & pagos plerosque uti perpetuò voluerunt) desumptis ea brevitate & facilitate collustravi, ut à quovis etiam mediocriter in jure versato intelligi percipivè possint: quæstiones denique ipsas seu observationes ita composui atque in ordinem redegi, ut simul & methodica ratio, quæ in ipsis fontibus conspicitur, constaret, & una materia ex alia dependere quodam modo videretur. Porro superfluas legum & autoritatum allegationes, quibus vulgò quidam ambitiosa magis, quàm necessaria prolixitate scripta sua infarcire solent, data opera omisi: idquè ob eam causam, ne videlicet legentium animos, ignota quadam & proluxa authorum nominatione, confundere, vel pro rebus, notas saltem aliquas iisdem obtrudere videar. Planè omissis hujuscemodi tædiosis authorum recensionibus, quibus alij plenas chartas complere solent, satius esse duxi, planam & perspicuam viam sequi, id est, genuina verba legum, prout in libris continentur, huic opere adjungere: Quod cum ob ipsam commoditatem, ne videlicet semper ad libros recurrere necessum sit; tum ob facilitatem, quæ inde promanare videtur, legentibus non ingratum fore existimo. Nec dubito, benevolos lectores hanc meam qualemcunque opellam æqui bonique consulturos, illamque ab invidorum & obrectatorum virulentis morsibus si opus sit, faventi animo defenduros esse. Quod si fieri intellexero, non tantum ipse laboris in eo opere suscepti me fructum consequutum esse existimabo, verum dabo operam, ut & illi in posterum quoque ex studijs & lubricationibus hisce meis, similes vel uberiores etiam fructus percipiant, & alteram

Centuriam (si Deus vitæ usuram aliquandiu concesserit) in publicum produntem, brevi videant. Valete, mihi què & studijs

favete.



ANDREAS SCHONEUS, THEOLOGICÆ ET
J.U.D. ad Dominum ANDREAM LIPSKI Secreta-
rium Regium, Virum Consultissimum.

PRodis te libro hoc quantus sis, quid valeasque,
Prodis thesauros divitis ingenij
Ante satis fuerat tua virtus nota Polonis,
Nunc te orbe in toto fama perennis aget,
Ancipites legum nodos mira arte resolvis,
Fontibus ex ipsis juraq; sacra doces:
Majora haud patriæ potuisti commoda ferre;
Præfers Judicibus, Causidicisq; facem.
Non jam ex arbitrio privato, jure sed æquo
Decernet puteal, cuiq; suumq; dabit.
O Fas, ô Themis, ô Respublica, Rex, Procereſq;
Quæ dabitis merito præmia digna viro?

AD EUNDEM.

ORDine dum centena facis syntagmata legum,
Antiquis legum par es in arte viris:
Non jam patronus metuet, nec turba clientum,
Cum te doctore & iudice justa ferent.
Multum TILICIO debebit Lechia, quod te
Admovit causis, judicijsque suis:
Tu verò leges pergas proferre in apricum,
Sic tollet clarum justitia alma caput.

HIERONYMUS GORECKI J.U.D.

AD ILLUSTRIS. ET REVERENDISS. D.
D. ANDREAM LIPSKI à LIPE, D. J. U.
nunc Episcopum Luceorienſem, Procancel-
larium Regni, &c.

PRodideras libris quantus sis quidve valeres,
Usibus ingenij, sed mage gazæ patet.
Ante satis Patria virtus tua niduit Arcto
Oribus ac oris plus modo FAMA canit.

Ancipit

*Ancipites legum solvebas antea nodos,
 Legibus at certis jam modo Regna ligas.
 Commoda cum LIPSKI Patria Nomarcha tulisses,
 Quo calles, caluit MOSCHUS & ingenio.
 Ingenium & Genium cum praelis praelia norunt,
 Cum facis & faris jus tremit ipsa THEMIS.
 REX proin' atq; THEMIS fas, RES & publica FAMA
 LIPSKI aucto meritis aucta bravia dabunt.*

AD EUNDEM.

*O*rdine quæ centena facis Syntagmata Legum,
 Unio non unus quum probat illa probè!
 Quando Sphragis REGNO quando datus axe TYRAS,
 TERTIUS & TRINUS REX id utroq; probat.
 Nemo tibi at tantum, quantum das omnibus unus,
 Litibus ut sancis judicijq; modum.
 Ne mihi ab hinc PRÆSUL coleris delapsus ab Astris,
 Cum facis Astraam figere in orbe pedes.

STANISLAUS SERAPHINUS JAGOD-
 ZINSKI, J. U. C.

ANDREAS LIPSKI à LIPE, JURIS UTRIUSQUE
 Doctor, Episcopus Luceoriensis, Procancellarius Regni.

Anagramma verificum Jambodicum;
 VIr jure pollens, Ara erit pijs,
 Requies ducis, cleri kanon, populi decor,
 Custos pacis, Regni salus: *est LIPSCIUS.*

Illustris. Cels. Sua

Cliens humillimus

STANISLAUS SERAPHINUS JAGODYNSKI,
 J. U. C. honoris ergo faciebat.

~ ANDREAS LIPSKI à LIPE,
Dei, & Apostolicæ sedis gratia
Episcopus Uladislav. & Pome-
rania.

Omnibus quorum interest, notum facimus. Spectabilem,
ac honestum Balthazarem Andreæ Civem, & Bibliopolam
Gedanens. à nobis petiisse Licentiam, ut valeat sumptu suo,
nostras injuvenili atate lucubratas OBSERVATIONES JU-
RIS CIVILIS typis reimprimere, & reimpressas divendere:
quandoquidem, licet jam bis, diversis vicibus sint impressæ, pluri-
ma tamen à plurimis juri deditis hominibus desiderentur, & pau-
cissima reperiantur earum exemplaria. Nos itaq; non nobis, sed o-
mnis sapientiæ datori Deo gloriam, si quæ inde consequi possit, tri-
buentes, & cum laborem nostrum juvenilem quam plurimis pro-
desse cupientes, supradictæ Bibliopolæ, ea lege, quatenus ipsæ O B-
SERVATIONES opera illius reimprimendæ cum suo originali
diligenti facta collatione conveniant, Licentiam præpetitam de-
dimus, atq; damus per nostras præsentis literas in fidem manu
propria subscriptas, & sigillo nostro consignatas. Data in residentia
nostra Episcopali Ciechocin die Decima Quinta Mensis Septem-
bris. Anno Domini Milleesimo Sexcentesimo Vigesimo Quinto.

ANDREAS LIPSKI Episco-
pus Uladislaviens. & Pome-
rania.

Locus
Sigilli.

INDEX.

INDEX. OBSERVATIONUM PRACTICARUM.

I.
An quis de domo in jus vocari possit?

II.
An præsens in judicio citari debeat?

III.
In quo foro aliquis conveniendus sit?

IV.
De foro Scholarium.

V.
An propter solam conveniendi utilitatem aliquis in foro alieno conveniri possit?

VI.
Reconventio an de jure locum habeat?

VII.
Fori renunciatio an sit valida?

VIII.
Aresta an de jure locum habeant?

IX.
Repressalia quæ dicantur, & an jure sint permessa?

X.
De contumacia actoris,

XI.
De contumacia rei.

XII.
De legitimis impedimentis.

XIII.
De libello & Guaranda.

XIV.
De satisfactionibus actoris & rei.

XV.
Utrum accusans aliquem de crimine, satisficere teneatur? & an reus criminis fidejussoribus committi debeat?

XVI.
Utrum fidejussor non prius conveniri debeat, quam excutiat debitor principalis?

XVII.
An obligatio fidejussoria transeat ad hæredes?

XVIII.
De exceptionibus, & an peremptoria etiam in termino executionis opponi possint?

XIX.
De dilationibus, & an tam acriori, quam reo concedi debeant?

XX.
De probationibus, & an duo testes ad probandum sufficiant?

XXI.
De probationibus, in causa criminali,

XXII.
An ad quæstiones seu torturas, non præcedentibus plenis & manifestis indicijs, Judex possit aliquem condemnare?

XXIII.
Utram actorem nihil probante, possit nihilominus reo deferri iusjurandum?

XXIV.
An juramentum referri possit?

XXV.
An ius probandi per juramentum transeat ad hæredes?

XXVI.
Utrum Judex secundum conscientiam, an verò secundum acta & probata judicare debeat?

INDEX.

XXVII.

Unum creditor debitum petens, an verò debitor allegans solutionem, propior sit ad probandum?

XXVIII.

An chyrographum à creditore redditum importet solutionem, & liberet debitorem?

XXIX.

Exceptio non numeratæ pecuniæ an de jure locum habeat?

XXX.

An in debitum solutum repeti possit?

XXXI.

Periculum rei debitæ utrum ad debitorem vel ad creditorem pertineat?

XXXII.

An aliud pro alio, id est, res mobilis pro immobili, vel e contrâ solui possit?

XXXIII.

Utrum debitor ob æs alienum carceribus mancipari possit?

XXXIV.

Utrum debitor solutionem offerens liberetur.

XXXV.

Novatio utrum tollat priorem obligationem?

XXXVI.

Usuræ an de jure sint licitæ?

XXXVII.

Commodatæ rei periculum, utrum ad commodantem: an verò ad commodatarium spectare debeat?

XXXVIII.

Utrum possessor duobus simul rem petentibus respondere teneatur?

XXXIX.

De pignoribus, & an periculum pignoris ad creditorem pertineat?

XL.

An posterior creditor hypothecam priorem habens, creditori priori hypothecam non habenti, præferri debeat?

XLI.

De hypotheca uxoris in bonis mariti, utrum videlicet creditorum anteriori hypothecæ præferatur?

XLII.

An mulier ad solutionem debitorum à marito contractorum teneatur?

XLIII.

De deposito, & quid depositarius præstare teneatur?

XLIV.

Si res à viatore apud dominum diversorij custodiæ causa relicta sit, quid is præstare teneatur?

XLV.

De mandato, & quid mandatarius præstare teneatur?

XLVI.

De Societate, & quid in hoc contractu præstari debeat?

XLVII.

Periculum rei venditæ, utrum pertineat ad emptorem, an vero ad venditorem?

XLVIII.

An si quis in venditione ultra dimidium justij precij decipiatur, venditio rescindi possit?

XLIX.

De jure retractus, & an in Regno locum habeat?

L.

Num ob casus fortuitos conductor remissionem pensionis mereatur?

LI.

De Evictionibus.

De

OBSERVATIONUM PRACTICARUM.

LII.

De donationibus inter virum & uxorem.

LIII.

Donatio omnium bonorum an de jure valeat?

LIV.

De donationibus causa mortis.

LV.

Dos soluto matrimonio ad quem pertineat?

LVI.

De Gerada.

LVII.

De Hergeweth.

LVIII.

De tutoribus, & an tutor inventarium pupilli conficere teneatur?

LIX.

De rationibus administratae tutelae.

LX.

Tutorem habenti an alius tutor dari potest?

LXI.

An tutor res pupilli alienare possit?

LXII.

Utrum tutori contra pupillum actio dari possit?

LXIII.

De testamentis.

LXIV.

Collatio bonorum inter haeredes an de jure locum habeat?

LXV.

De successione ab intestato, & an praemortui fratris filij, cum patruo ad successionem alterius patrum ab intestato vocentur?

LXVI.

Fratrum filij anrum succedant patruo in capita, an in stirpes?

LXVII.

Num fratres vel sorores ex uno latere conjuncti, in successione demortui fratris, patruis & avunculis, amitis, & materteris praferantur?

LXVIII.

Utrum ad successionem nepotum, deficientibus ascendentibus, sorores dimidia paternae, an verò germanae maternae, admitti debeant?

LXIX.

De illegitimis, & eorum successione.

LXX.

Naturales & illegitimi an & quomodo legitimari possint?

LXXI.

De legitimatione per rescriptum Principis & oblationem curiae.

LXXII.

Legimitas quomodo probanda sit?

LXXIII.

De feudis, & an Vasallo steriliter defuncto, reliqui ejusdem familiae ad feudum admitti debeant?

LXXIV.

Utrum nobilitas per exercitium mercaturae amittatur?

LXXV.

Utrum bona eorum, qui mortem sibi adferunt, confiscari debeant?

LXXVI.

Præscriptio longissimi temporis quando locum habeat?

LXXVII.

De præscriptione rerum mobilium & immobilium.

LXXVIII.

Injuriarum quomodo agi possit?

De inju-

INDEX OBSERVATIONUM PRACTIC.

LXXIX.

De injuria reali, & Wergeldo.

LXXX.

De injuria verbali.

LXXXI.

De injuria quæ sit scripto, seu de famosis libellis.

LXXXII.

De furtis, & rebus furto ablati.

LXXXIII.

De defensione necessaria, utrum videlicet in ea aliquem occidens, puniatur?

LXXXIV.

De homicidio casu commisso, an videlicet aliquis ob tale homicidium poenam capitis mereatur?

LXXXV.

Puer committens homicidium, an poena legis Corneliæ de sicarijs afficiatur?

LXXXVI.

Utrum si vulneratus ex intervallo moriatur, poena legis Corneliæ, in vulnerantem extendi possit?

LXXXVII.

Stupratores, & violatores foeminarum. quibus poenis afficiantur?

LXXXVIII.

De raptu, & quæ poena raptorem mulierum manere debeat?

LXXXIX.

An de crimine pacisci aut transigere liceat?

XC.

Violentiam committens in rebus alicujus qua poena afficiendus sit?

XCI.

Damna & litis expensæ, quando & quomodo peti possint?

XCII.

Appellatio ob damna & litis expensas, in sententia definitiva omittas, victori, an de jure sit permittenda?

XCIII.

Appellatio intra quod tempus insinuari debeat?

XCIV.

An ea, quæ coram Judice à quo non sunt allegata aut approbata, coram Judice appellationis de novo allegare aut probare liceat?

XCV.

Appellatio ad superiorem, intermisso medio Judice, an sit permittenda?

XCVI.

Appellationi utrum renunciare liceat?

XCVII.

Utrum in causa criminali appellatio permitti debeat?

XCVIII.

Utrum à sententia arbitratorum appellatio admitti debeat?

XCIX.

Bannitus seu proscriptus utrum in judicio locum standi habeat?

C.

De Judæis, privilegijs, & libertatibus eorum, & an juri communi subsint?

PRACTI-

PRACTICARUM
OBSERVATIONUM
EX JURE CIVILI ET SAXONICO
collectarum, & ad stylum usumq; Judiciorum
Curiae Regalis accommoda-
tarum,

Centuria Prima.

OBSERVATIO I.

An quis de domo in jus vocari possit?

SUMMARIA.

1. Nemo de domo sua in jus vocari debet.
 2. Aditum ad se prestans quomodo citandus sit.
 3. Verbaliter quis ad domum citari debeat.
 4. Idem de conductâ aut precario concessa, quod de propria, dicendum.
 5. In criminalibus etiam de domo invitus duci potest.
 6. In jus vocatio seu citatio aliâ realis, aliâ verbalis.
 7. Citatio verbalis quæ dicatur.
 8. Publica citatio quomodo fiat.
- R**egulariter nullus* de domo sua in jus vocari debet, per

textum expressum, in l. plerique. 13. ff. de in jus vocan. Quia, inquit ibi JC. Gajus, domus turissimum cuique refugium atque receptaculum sit; eumq; qui inde in jus vocaret, vim inferre videri. Id quod etiam Cicero in Oratione pro domo sua his verbis innuit: Quid, inquit, est sanctius, quid omni religione munitius, quam domus uniuscujusque civium? hic ara sunt, hic foci, hic di Penates, hic sacra religionis ceremonia continentur, hoc perfugium ita sanctum est omnibus, ut inde abripi neminem fas sit. Neque injuria fit parti adversæ, quæ reum in jus vocare intendit, siquidem teste Paulo, in libr. 19. ff. de in jus vocan. certum fit. Satis penæ subire eum, si non defendatur & latitet: quod mittitur adversarius in possessionem bonorum ejus. Quod si aditum ad se presteret, aut ex publico conspiciatur, recte in jus vocari eum Julianus ait. Id

2 est * si ultro in domum creditori vel adversario suo patefaciat aditum, aut etiam è fenestra, vel janua domus suæ, in qua consistit, conspiciatur. Hæc tamen de verbali non autem de reali in jus vocatione seu citatione intelligenda sunt. Quamvis autem juxta quorundam opinionem verbaliter non nisi is * qui personaliter requisitus non reperitur, ad domum citari debeat, ut notat Costal. *in d. l. plerique. adversar. parte 1.* Contrarium tamen invaluit moribus, ut videlicet indistinctè quilibet verbaliter in jus vocari in domo possit, etiã si inde extrahi non debeat, per text. *in l. Sed etsi. 21. ff. de in jus vocan. & ita omnino textus d. l. 18. accipien-*

4 dus est. Quod non solum * de propria domo, sed etiam de conductâ aut precario concessa, intelligi debet: per text. *in l. lex 5. §. domum. 2. ff. de injurijs. in verbis: Domum accipere debemus, non proprietatem domus, sed domicilium. Quare si ve in propria domo quis habitaverit, si ve in conductâ, vel gratis si ve hospitio receptus, hæc lex locum habebit.* In criminalibus tamen non est dubium,

5 posse * quem invitum etiam de domo duci, teste gloss. *in d. l. 21.* Porro hæc divisio in jus vocationis (quæ nihil aliud est hodie nisi cita-

tio, qua quis ad jus dicentem vocatur, quamvis olim distincta hæc fuerint, ut notat Vultejus in sua jurispr.: Rom. *lib. 2. c. 28.* statim in pri.) in * realem & verbalem hodiernæ consuetudini, quam juri Romano magis est consentanea. Nam quæ hodie appellatur citatio realis, olim præhensio dicebatur, & differbat ab in jus vocatione; adeo, ut alij Magistratus dicerentur habere vocationem; alij è contra præhensionem, alij utrumque; ut notat Gellius Noct: Attic. *lib. 3. cap. 12.* Dicitur autem citatio * verbalis, 7 non solum quæ verbis per nunciũ seu bedellum peragitur, sed etiam quæ fit literis, & quæ reo personaliter ad citandum non prævento, in domum mansionis ejusdem deferri, & familiæ domus denunciari solet, juxta quod etiam in Curia Regali practicatur, & ita tempore Divi Stephani Regis, Anno 1583. feria secunda ante festum S. Agnetis inter Montelupi & Annam famati olim Sebastiani Lombardi relictam, pronuntiatum fuit. Quibus conveniunt text. *in l. dies. 4. §. toties. ibi: Est tamen tutius libellum ad ipsas ades proponere: fieri enim potest, ut ita monitus defensor existat. ff. de damno infecto. & in c. finali extr. de eo qui mittatur in possessionem, in verbis, & denuncia-*

*denunciatione publicè facta, domi non
apparet. Unde colligitur, * quod
etiam in publica citatione affixio
in domo citationis literalis tan-
tum valeat, quantum publicum
proclama per præconem, aut per
cubam, aut campanam, factum o-
peratur, ut notat gloss. in l. 2. C. de de-
curionibus. lib. 10. Quod quibus casu-
bus fiat, pulchre admodum recen-
ser Rober : Maranta in Speculo
Aureo, parte 6. in tit. de citatione.
num. 98.*

OBSERVATIO II.

*An præsens in iudicio citandus
sit?*

SUMMARIA.

1. *Citatio semper est necessaria.*
2. *Citatio neque à Pontifice, neque ab
Imperatore omitti potest.*
3. *Processus verò ex plenitudine pote-
statis quando suppleri possit.*
4. *Communis D D. conclusio, quòd
præsens in iudicio citari ampli-
us non debeat.*
5. *Jure Sax. quod in praxi observa-
tur, datur convento dilatio ad
proximum iudicium.*
6. *Inducia aliter jure civili, aliter ju-
re Sax. reis dantur.*
7. *Citatio inordinata non obligat ad
comparendum.*

Hinc non incommodè quæ-
ri potest : An etiam præsens in
iudicio citari debeat? an vero abs-
que citatione teneatur litem sus-
cipere ac respondere? Et jure qui-
dem Civili semper citationē * es-
se necessariam, admodum clari
text. testantur, ut in l. consensisse. 2. §.
legatis. 3. in verbis : *Nam & Divus
Pius Plotio Celsiano rescripsit, eam qui
tutela reddenda causa Romam erat à
se evocatus, alterius tutela causa, cu-
jus causa non erat evocatus, non debere
compelli iudicium suscipere. ff. de judi-
cijs. Et in l. 2. in verbis : Nec cum,
dum quis apud prætorem causam agit
in jus vocare licet. ff. de in jus vocand.
& generalis textus. in l. fin. de exhiben-
reis.* Quod usque adeo verum
est, ut neque à Pontifice aut ab Im-
peratore * omitti possit, per expr. 2
textum in clem. Pastoralis. circa fin. de
sentent. & re judic. in verbis : *defen-
sionis (que à ratione provenit natura-
li.) facultas adimi valuisset ; cum illa
Imperatori tollere non licuerit, quæ ju-
ris naturalis existunt.* Nec obstat
quod vulgò ex l. fin. C. de legibus. in-
fertur, Imperatorem ex plenitudi-
ne * potestatis posse supplere pro-
cessum, & per consequens, etiam
sine citatione posse contra aliquē
procedere. Nam hoc de lite jam in-
choata intelligendum est ; at si lis

4 OBSERVATIONUM PRACTICARUM

nondum cepta sit, nō potest quicquam supplere, cum adhuc nihil inchoatum sit. Processus enim sine citatione est nullus, & initium processus est in jus vocatio seu citatio, per expref. text. in § fin. Instit. de p^{er}na temere litigan. Quapropter summa juris ratione in Curia Regali Anno 1591. feria quarta post festum Visitationis B. M. V. inter Rudgierum Azbi plenipotentem Justi Hollandicis Gedan. & Magistratum Civitatis ejusdem decretum fuit, ut citationes in omnibus actionibus à Judicibus premitrantur, cum citationibus & exceptionibus uti cuilibet integrum sit. Communis tamen D.D. juris conclusio in contrarium est, quod videlicet præsens * in judicio citari amplius non debeat, per l. de uno quoque. 47. ff. de re judic. ubi dicitur quod de uno quoque negotio presentibus omnibus quos causa contingit, judicari oporteat. Tum quod finis citationis sit comparitio, ut notat Gail lib. obser. pract. 1. obser. 58. numer. 3. Et Maranta in Spec. aureo parte 6. de citatione. num. 12. Quam D.D. opinionem, quamvis nonnulli ita procedere existiment, si videlicet reus in litem ultrò consentiat, aliàs verò non; propterea quod effectus citationis non tantum sit compari-

tio, sed etiam preparatio defensionis. Sit itaq; quis absq; citatione cogeretur respondere, jam eo pacto tolleretur defensio, quæ est juris naturalis. Alij verò causam necessariam, cujus gratia reus in judicio versatur, & voluntariam considerant. Nam primo casu non tenetur respondere in alia causa; secus in altero, quando videlicet ultrò vel fortuito præsens in judicio reperitur. Potest enim ad præparandam defensionem petere inducias, ut infra dicetur. Jus verò Saxonicum, quod Curia Regalis hac in parte sequi maluit, tradit; ut * si præsens in judicio accusatus litem suscipere detrectet, detur ipsi dilatio ad proximum judicium, textus expressus lib. 2. Spec. Sax. artic. 2. ibi: Agat autem quis contra præsentem, & actio in ejus proprietatem aut feudum pretendatur, si bona fide possidet, ipseq; si dixerit, propter hoc sibi terminum non esse prius assignatum, usq; ad proximum judicium inducietur. In secunda verò actione si legitimum adveniens judicium induciarum gratia petierit, hoc erit ei concedendum, postea respondet. Unde satis liquidò constat, quod jure Saxon. longiores induciæ reo concedantur, quam jure Civili. Nam in supra allegato textu, reum * per duos judiciales

OBSERVATIO III.

In quo foro aliquis conveniendus sit?

SUMMARIA.

1. *In foro proprio unusquisq. conveniri debet.*
2. *In foro incompetenti acta ad nihilum redigi solent.*
3. *Ad forum incompetentis aliquem evocans, quomodo puniatur?*
4. *Ad judicem incompetentem evocatus, exceptionem fore non opponens, Judicem agnoscere videtur.*
5. *Vocatus etiam ad Judicem incompetentem comparere debet.*
6. *Forum competens quibus ex causis fiat?*
7. *Domicilium quid dicatur?*
8. *Prorogatio Jurisdictionis alia expressa, alia tacita.*
9. *Actor invitatus etiam rescripto Principis ad incompetentem Judicem trahi non potest, secus in reo.*
10. *Originis & manumissionis ratione, quomodo sortiatur quis forum?*
11. *Roma communis patria.*
12. *Clericus quilibet ad curiam Romanam vocari potest.*

Quod unusquisque in jure seu foro * suo conveniendus sit, I
in l. 2. C. de Jurisdic. am: jud: & foro

compet:

ciales terminos, (qui 14. diebus ab invicē distant) litem differre posse: juncta ibidem gloss. expressē notatur, cum jure Civili viginti tantum dierum gaudeat induciis, per authentic. offeratur, C. de litis contestat. Quoniam verō idem est aliquid non fieri, vel minus legitimē fieri; ut est textus in l. quoties. ff. qui satisd. cog. consequens est, quod non sufficiat aliquem esse citatum, sed oportet legitimē esse citatum. Citatio enim * vitiosa & inordinata, citatum ad comparandum non obligat, & ipso jure est nulla, ut notat gloss. in l. si accusatoribus. 4. C. de accusat. in verb. eundem, per textum in l. eaque. C. quomo: & quan: Judex senten. profer. debeat. Quamvis quidam existiment citationem invalidam & vitiosam per comparitionem conventi robur accipere & convallidari, idq; arg: text: in l. 1. §. 1. ff. de ferijs. ubi dicitur: Quod si prætor tempore feriarum aliquem evocaverit, si quidem spontē litigantibus sententiam dixerit, valet, tametsi non rectē fecerit, qui eos evocaverit. Tum quod præsentia partis absque alia citatione sufficiat, ut suprā dictum est. Illud tamen in praxi non obri- net; sed quoties inordinata citatio reperitur, toties conventus à procedendo absolui solet, ut quoridie ferē fieri videmus.

compet : expresse innuitur his verbis : *Juris ordinem converti postulas, ut non actor rei forum, sed reus actoris sequatur.* Nam ubi domicilium reus habet, vel tempore contractus habuit, licet hoc postea transtulerit, ibi tantum eum conveniri oportet. Quod itidem in Curia Regia pro lege observatur, & ita sæpissimè judicatum fuit, ut potè in causa Stanislai Szembek civis Posnaniensis, contra Herthwick dictum Majer Anno 88. feria secunda post Dominicā Palmarum. Et in causa inter Lucam Soderinum, & Georgium Hirtheroth, negotiatorem Norimbergensem : Anno 85. pridie festi Sancti Petri ad vincula. Alioquin ea quæ in foro incompetenti exercentur,

2 *ad nihilum redire debent. *rotor it: C. si non à competente. Judice judic: esse dicatur : Ubi inter alia in l. fin: sic habetur : Et in privatorum causis hujuscemodi forma servetur, ne quenquam litigatorum sententia non à suo iudice dicta constringat.* His ad stipulantur etiam textus Juris Saxon: lib. 3. artic: 25. in verbis : *In oppidis vel jurisdictionibus alienis nullus tenetur respondere.* Et infra ibidem: *Quod extra aliquam jurisdictionem actum constitit, hoc in ea non est judicandum.* Item lib. 3. artic: 87. in prin. *Si quis laicum coram Ecclesiastico Judicio impetieris in causis ibi de*

jure non tractandis, & ei damnum dederit, si is pro eo civiliter accusetur, Judici ad multam, & damnum passio ad emendam, & ad prioris Judicij indemnitatis observationem condemnatur. Unde manifestè liquet, quod trahens causam ad forum incompetens, incurrat *in pœnas legum, 3 ut potè hoc jure ad refusionem damnorum obligatur, Jure autem Civili causa ipsa mulctari solet: per text. in l. in criminali: s. §. 1. ibi: *Actor quidem propositi negotij actione mulctetur.* & c. C. de Jurisdic: om: Judic: & foro comp: quod intellige, si id fiat dolo malo, & perseveranter ac præfractè; juxta l. 3. C. de plus petit. Si tamen Actor pœniteat readhuc integra, id est, si antequam reus ad incompetentem Judicem evocatus respondere incipiat, à propositione sua discedat, impunè id eum ferre: l. Papinianus. §. §. meminisse. 14. in verbis: *Sed ei demum auferitur, quod testamento datum est, qui usque ad sententiam judicis lite improba perseveraverit, ceterum si ante sententiam destitit, vel decessit, non ei auferitur, quod datum est, ff. de inoff: testamen: argumento est.* Porro si reus ad judicem incompetentem * evocatus non opposuit ante litis contestationem exceptionem fori declinatoriam, eo casu non est dubium, quod non solum

solum actor poenæ non sit obnoxius; sed etiam sententia contra reum lata obtineat: per *d. l. in criminal. in verbis: Reus verò pro condemnato habeatur. Cod: de Jurisdic: om: Judic: Sin autem invicem trahatur ad alienum judicem, eo casu sententia judicis sit nulla, per jura supra allegata, & in l. 2. in pr. in verbis: Aut si, cum restitisset quisvis ex litigatoribus, viribus Praturæ compulsus est, nulla Jurisdictio est, ff. de Judicij. Et ita de Causa Catharinæ de Komorowo Orlikowa, & Magistratum Civitatis Premisliensis: piæ memoriæ Stephanus Rex Anno 80. judicavit. Debet tamen quilibet * ex quacunque causa vocatus ad judicem vel alios, qui jurisdictioni præsumunt venire; ut hoc ipsum sciatur, an jurisdictio ejus sit, per clarum textum in l. 2. ff. si quis in jus vocat. non ierit. Nec propterea Judex poenam meretur; ut in causa inter Judæum de Polanec & Judicium Civile Oppidi Ofiek, Anno 91. pronunciatum fuit.*

6 Verum enim verò forum * comperens dicitur multis de causis, quæ ad sex summa capita referri possunt, quorum etiam gloss. Juris Sax: lib. 3. art. 25. mentionem facit. Primò itaque forum comperens est ratione personæ litiganti-

um; in qua tria iidem spectantur. I. Domicilium, * ubi videlicet quis 7 larem, rerumq; ac fortunarum suarum summam constituit, unde non sibi discessurus, si nihil avocet: Et si forte inde profectus est, peregrinari videtur: quod si rediit, peregrinari jam desistit, text: express: in l. Civis. 7. in fin. C. de incolis lib. 10. & l. 2. C. ubi Senat. vel. clariss. Ejus qui. 27. §. 1. ff. ad municip. 2. Condicio, quæ ratione professionis seu negotiationis apud eum, ad quem ejus professionis, vel negotiationis cura pertinet, forum tribuit, l. ult: C. de Jurisdic: om: Judic: & foro comp. Denique spectatur existentia personæ, ut scilicet reus ibi possit conveniri, ubi est seu deprehenditur. Hoc autem speciale est in delinquentibus, qui ex suis criminibus conveniuntur. l. 1. C. ubi de crim: agi oportet. In alijs verò causis secus est, ut patet, ex l. 2. C. ubi in rem actio ex. deb. & l. 1. C. ubi caus. stat agi deb: Secundo, forum comperens est ratione rei, quæ semper ibi petitur, ubi consistit, per l. ult: C. ubi in rem act: etc. Novel: Const: 69. cap. 1. Terriò, forum constituitur itaque ratione causæ, unde causa Ecclesiastica tractanda est coram Judice Ecclesiastico, cap. conquestus 16. ext. de foro comper:

- compet* : Civilis, coram Judice Civili, *c. licet. 10. ext. eodem.* Feudalis, coram feudali, id est, Domino feudi, vel paribus Curia, *feud. l. 2. tit. 55. de prohib. feudi alien. per Fridericum. §. praterca si inter.* Quartò, ratione obligationis, ibi namq; conveniri aliquis potest, ubi est obligatus, *l. omnem. 20. ff. de judicijs.* Quintò, ratione consensus, id est, prorogationis, * vel expressæ: ut *l. 1. ff. de Judic. & l. 14. ff. de Jurisd.* quod etiã recenset, *gloss. Sp. Sax. d. art. 25. lib. 3.* vel tacitæ: ut potè per litis contestationem à partibus factam *l. ubi acceptum. 30. ff. de Judicijs & l. 4. C. de Jurisdic. om. Judic.* Sola autem vocatio in jus non prorogat Jurisdictionem, sed tantum adimit fori præscriptionem, ex nova causa postea contingente, competentem *l. 7. ff. de Judicijs, & l. 19. in prin. ff. de Jurisdictione.* Ultimò, forum constituitur per rescriptũ Principis, *l. 5. §. 1. ibi. Qui sine cælesti oraculo in vetito vocavit examine & c. C. de Jurisdic. om. Judic. & l. unica. C. quando Imp. inter pupillos vel viduas. & c.* Et ex *l. 2. C. de dilat.* colligitur, quod reus per rescriptũ possit trahi ad non suum Judicem.
- 9 Contrà verò ipse actorem * invitum ad alium Judicem trahere per rescriptum non potest. *Novel. Con-*

stit. 69. in pr. Adeò ut hoc casu regula juris vitietur, *l. 41. ff. de reg. juris.* Non debet actori licere, quod reo non permittitur. Hujus autem specialis juris ratio videtur esse difficultas probationum, quia cū actori incumbat onus probandi, non debet extrà provinciam evocari, ubi difficilius intentionem suam probare poterit, quod expressè innuitur in textu. *d. Novel. 69. in pr.* ibi: *quomodo valebit in alio loco probationes horum quæ pertulit, exhibere.* Verum præter has sex causas, propter quas aliquis sortitur forum, addunt non nulli duas * Originem scilicet, & Manumissionem. Et quidem ratione Originis existimant ibi posse aliquem conveniri, unde originem trahit, quamvis domicilium aliò transtulerit. Unde quia Roma * communis patria dicitur, *l. 33. ff. ad municipalem.* ut potè cum omnes, qui sunt in urbe Romana, id est, omnes Romano Imperio subjecti, ex Constitutione Antonini sint effecti Cives Romani. *l. in orbe. 17. ff. de statu hom.* idcirco putant, omnes posse Romæ conveniri, ibiq; se defendere debere, nisi ex privilegio possint datum revocare. *l. 2. §. 5. ff. de Judicijs, & ubi quisq; ager. deb. & c.* Sed qui ita sentiunt, in manifesto errore versari

re versari videntur. Nulla enim lex forum tribuit ratione originis. Jura autem allegata, non pertinent ad forum constituendum, sed ad publica munera subeunda. Quod non item dicendum putarem, *dec. fin. ext. de foro comp.* ubi disponitur, quod quilibet Clericus
 12* in Curia Romana possit conveniri, etiamsi regulariter forum ibi non sortiatur, propter rationem ibidem expressam: quia videlicet, *omnium Ecclesiarum mater est eadem & magistra.* Quantum verò attinet manumissionem, non est dubium, eandem esse illius rationem, quia manumissus non sequitur forum manumittentis, sed sequitur ejus municipium in muneribus obeundis. *l. 2. C. de muni. & Orig. lib. 10. l. assumptio. 6. §. ult. & l. seq. & l. ejus qui 27. in pr. ff. ad municipalem.*

OBSERVATIO IV.

De foro Scholarium.

SUMMARI A.

1. Privilegia Scholaribus ab Imperatore Friderico primo concessa.
2. Scholares coram Rectore vel Episcopo conveniri debent.
3. Privilegium Scholaribus concessum, utrum ad omnes causas, tam civiles, quam criminales, extendi possit?

4. Clerici causas criminales, que irrogant penam sanguinis, judicare non possunt.
5. Distinctio inter crimina levia & atrociora.
6. Privilegium à Rege Uladisloao Academia Cracovien: tributum.
7. Privilegium Academia Cracoviensi concessum, an ad alias Scholas extendi debeat?
8. Ubi legis ratio cessat, eò lex producenda non est, & ex adverso, ubi eadem est ratio legis, idem jus statuendum est.
9. Scholares in quibus casibus Privilegia amittant.

IN Comitij Regni generalibus anno 1600. Varsoviæ celebratis, ex remissione judicij Tribunalis Vilnè: de foro Scholarium publicè agitatum in Senatu fuisse meminimus. Num videlicet ij, ob crimina & excessus commissos, coram iudice sæculari respondere teneantur, an vero ad iudicem Ordinarium remitti debeant? Qua in re, quia dubias & variantes animadverti fuisse Senatorum Regni sententias, idcirco non abs re me facturum existimavi, si huic fori materix, etiam hanc de Scholaribus quæstionem adjungerem. Et in primis* sciendum est, Scholaribus Privilegia quædam à Friderico

primo cognomento Ænobarbo, qui imperium Anno 1151. adeptus est, tributa esse, quæ in auth: habit: Cod. ne filius pro patre, vel pater pro filio. &c. conveniatur, comprehenduntur. Ubi * inter alia, hoc in primis cavetur, ut Scholares non alibi, quâ coram Rectore vel Episcopo convenirentur, quod exprimitur his verbis: *Verumtamen si litem ijs (scilicet scholaribus) quispiam super aliquo negotio movere voluerit, hujus rei optione data scholaribus, eos coram domino vel magistro suo, vel ipsius Civitatis Episcopo, quibus hanc jurisdictionem dedimus, conveniat.* Neque mirum videri debet, cur hujuscemodi Privilegia scholaribus sint concessa. Dignum namque existimavit Imperator, ut, cum omnes bona facientes, Imperatoriam laudem & protectionem mereantur, quorum scientia totus illuminatur mundus, & ad obedientiam DEO & Imperatoribus ejus ministris, vita subjectorum informatur, quadam speciali dilectione eos ab omni injuria defendere. Et ulterius Imperat: ibidem addit: *Quis enim eorum non misereatur, qui amore scientiæ exules facti de divitiis pauperes, semetipsos exinaniant vitam suam multis periculis exponant, & à vilissimis sæpè hominibus, (quod graviter ferendum est) corporales injurias sine causa perferunt.* Hanc itaque Imperatoris Fri-

derici Constitutionem, legumetiam nostrarum & Statutorum Regni compilatores, Privilegijs libertatum Academia Cracoviensis: adungere voluerunt; prout in Statuto sub verbo *Schola*, videre licet. Sed an * ad omnes causas, tam Civiles, quam criminales hoc Privilegium Scholarium pertineat, dubium est. Plerique enim putant, hanc constitutionem pertinere etiam ad causas criminales, idque colligunt ex verbo *litis*, in textu posito, quod verbum civilem & criminalem continet, ut ex textu *Institutionum de obligation: quæ ex delicto nasci: &c. in prin:* colligitur. Quod etiam Accursius & Oldendorpius in explicatione hujus auth: probant. Quidam contra, cognitionem criminis non tribui hac constitutione Rectori, vel Episcopo, nisi de eo civiliter agatur, asserunt his rationibus. Primum, quia * Clerici in causis criminalibus, si fortè poena sanguinis irroganda sit, non possunt esse Judices, per text. in c: *Sententiam: extra: ne Clerici, vel Monachi secular: negot. se immisceant.* Tum quod significatio verbi *negotio*, quod sæpius in eadem constitutione reperitur, de civilibus tantummodo causis in ea tractari, haut obscurè doceat. Nam verbum *litis* quod attinet, certum est, illud

illud promiscuè sumi; quandoq;
enim tam civilem, quam crimina-
lem litem cōprehendit, ut sup: di-
ctum est, aliquando discerni so-
lent, quemadmodum text⁹ l. 1. §. 1.
ff. de testibus, expressè testatur.
Tū denique quod reatus & cri-
men tollat omnem honorem &
fori præscriptionem. per tex: in l.
1. C. ubi Senat. vel Clariss. & per con-
sequens, Scholares delinquentes,
non possunt uti hoc Privilegio, ut
ut est. * Mihi certè distinctio inter
crimina leviora & atrociora non
displicet, ut videlicet de illis Re-
ctor vel Episcopus cognoscat, de
his non item; quòd Uladislaus Ja-
gello in Privilegio Academiæ Cra-
coviens: concessio, expressisse vi-
detur his verbis: *Insuper * Rector*
prædictus, Scholares & Studentes suos,
in causis criminalibus levioribus, ut
patè pro capillatione, offensioneq; cum
palmo, vel pugno, ad effusionem san-
guinis, ac contentione qualibet non e-
normi, habeat judicare, nec ob hoc
ipsi Scholares & Studentes, veleorum
familiares, atque servi ad extranea Ju-
dicia evocentur & trahantur. Si au-
tem (quod Deus auferat) studens,
scholaris, vel alius prædictorum, in
furto, adulterio, stupro, homicidio,
aut aliquo crimine capitali & ignomi-
nioso fuerit deprehensus, illorum co-
gnitis non debet ad Rectorem pertine-

re, sed statim criminalium deprehen-
sus scholaris, s; clericus fuerit, ad Epi-
scopale iudicium remittatur, si verò lai-
cus, Nostro iudicio subjacebit. Unde li-
quidò constat, quòd non solum
ex prædicta constitutione Impe-
toris Friderici, (quam in Regno
nullius auctoritatis esse, ut pote
quod nostri Statutis & Constitu-
tionibus Regni pro legibus utan-
tur, fortè quis dixerit) sed etiam
ex Privilegio Regis Uladislai Jagel-
lonis, Academiæ Cracoviensi con-
cesso hoc beneficium fori schola-
ribus competat. Nec est * quod
quis ad amussim omnia revocan-
do, ad eos, qui alibi dant opèram
literis, Privilegium hujuscemodi
Scholaribus Cracoviens: conces-
sum, minimè spectare dicat. Id e-
nim stricto jure verum esse nemo
negare potest. At æquitatis ratio
suadet, ut ad omnes scholares, ea,
quæ in favorem ipsorum prolata
sunt, producantur, idque propter
commodum Reipub. quod ex do-
ctrina & scientia scholarium pro-
ficisci solet. Vulgari enim juris est,
quòd ubi * legis ratio cessat, eò lex
producenda non sit. per text. in l.
ex facto. 3. ff. de vulgari & pupill. substit.
& leg. in omni 13. ff. de adopt. ita ex ad-
verso, ubi eadem est ratio, idem
jus statuendum esse. text. in l. ult. C.
ad l. Falcid. monet: Atqui cum ean-

dem esse rationem Academiae Cracovienae quae & aliorum locorum est, in quibus bonae literae exercetur, nemo dubitare possit, merito etiam eodem jure omnia hujusmodi loca gaudere debent. Veruntamen * sciendum est, quod haec Privilegia non competant ijs, quorum nomina ob aliquod delictum, deleta sunt ex albo studioforum, quod vulgò matriculam appellant. *argum. c. ex literis. extr. de Constit.* Item ijs, qui vagantur, nec audiunt publicas praelectiones *ar. l. qui sub pretextu. Codic. de SS. Ecclesiis, & lege unica. Cod. de Collegiat. lib. 11. item l. 1. Codic. de tyronibus. vel qui ab Universitate quinquennio abfuerunt. l. 2. & 3. Cod. de commeat. lib. 12. ac deniq; qui Praeceptores suos re vel verbo offendunt, quos non minus, quam parentes honorare debent, & ideo tales infames fiunt, per text. in c. plerumq. 27. §. infames 2. quest. 7 & c. infames 6. quest. 1.*

OBSERVATIO V.

An propter solam conveniendi utilitatem aliquis in foro alieno conveniri possit?

SUMMARIA.

1. Debitor propter conveniendi facilitatem ubi vis conveniri potest.
2. Opponens se Jurisdictioni sui Judi-

cis, cujuscunque sit status ubicunq; repertus fuerit, respondere tenetur.

3. Conveniendi debitorem quando facilis sit ratio.
4. Obligatio obligatum sequitur instar characteris.
5. Cautela mercatorum in contractibus faciendis.

Modo & propter solam conveniendi utilitatem, debitor * quamvis alias locuples, in eo loco, ubi neque domicilium habet, neque contraxit, nec delictum commisit, optimo jure conveniri poterit, per expressos textus juris, in l. unica. C. ubi conven. qui certo loco dar. promiss. cujus is tenor est: Qui certo loco sese soluturum pecuniam obligat, si solutioni satis non fecerit: arbitraria actione & in alio loco potest conveniri, in qua venit aestimatio, quod alterutrius interfuit suo loco potius, quam in eo, in quo petitur, solvi. Et clarius in lege 1. ff. de eo quod certo loco dar. oportet. Gajus id ipsum tradit, his verbis: Alio loco quam in quem sibi dari quisquam stipulatus esset, non videbatur agendi facultas competere. Sed quia innumerat, si promissor ad eum locum, in quem daturum se promississet, nunquam accederet, quod vel data opera faceret, vel quia alijs locis necessario distringeretur, non posse stipulatorem ad suum pervenire: Ideo visum est, utilem

utilem actionem in eam rem comparare. Quibus ad stipulatur jus etiam Saxonicum, ut videre est, lib. 3. articulo 87. in verbis: *At hoc etiam paganus, si contra alium in extraneo vel municipali Judicio egerit (dum sint unius villa vel Jurisdictionis incole) condemnatur, nisi forte ei jus fuerit denegatum à iudice vel à parte. Justunc demum iudex denegat, cum non rectè judicat, aut suos debitos judiciales terminos non observat. Homo etiam contra quem agitur jus denegat, si proscriptus fuerit, aut alteri adjudicata debita non persolvit, nec habeat, ut pro his impignoretur, quibus inquam, nullus cogitur respondere, eos autem ubique convenire permissum est.* Hinc glossa ejusdem Juris generalem Regulam colligit: Quod nimirum
 2 sive * sit Clericus, sive laicus, qui sui iudicis jurisdictioni temerè sese opponit; is eoram quocunque iudice conventus, respondere tenetur, per textum in c. nec licuit. 17. distinct. in fine, & in cap. Si quis Sacerdotum. 11. qu. 1. Item in Nov. 83. ut Clerici apud proprios Episcopos in prin. ibid. tunc licentiam esse, & ad Civiles Judices pergere. &c. Proinde huic conclusioni non obstat textus, in l. haeres. 19. §. proinde. 2. ff. de Judicijs, ubi dicitur: *Quod si quid peregrino venditum sit, non ubi reperitur, sed in loco domicilij eum conveniendum esse.*

Cum durissimum sit (inquit ibidem IC. Ulpian.) quotquot locis quis navigans, vel iter facies delatus est, tot locis se defendi. Nam hoc intelligi debet de eo casu, quando * facilis est
 3 conveniendi ratio debitorem, ut potè, quia bona possidet immobilia, idonea & sufficientia, in quorum possessionem missio peti possit ex primo decreto ob ejus contumaciam, ut in tot. titul. ff. de bonis auth. judic. possid. disponitur. At si debitor latitet nec bona possideat immobilia, aut aliàs in suo territorio difficilimè conveniri possit; vel quia forrè domicilium ejus longè distat, ita, ut creditor in profectione multo majores sumptus, quàm ipsum est debitum facere cogatur, adeò verò pauper sit ut non habeat tot sumptus, quibus domicilium debitoris sequi possit: tunc certè, quia ista difficultas æquiparatur impossibilitati, arg. l. mediterranea. Cod. de annon. & trib. lib. 10. & l. continuus. 137. §. 2. ff. de verb. obli. non injuria in alio loco magis idoneo conveniri poterit. Cum etiam * obligatio obligatum sequatur
 4 ubique instar characteris, ut inquit Bart: in l. nemo potest. 55. num. 24. ff. de leg. 1. per l. fin. C. de præscri. long. tempor. Et ita meo iudicio alius itidem textus juris, in §. plus autem. Institutis de Actionibus. ubi dicitur:

OBSERVATIO VI.

Plus loco petitur, veluti cum quis id, quod certo loco sibi stipulatum est, alio petit loco, resolvi poterit. Quantum verò attinet, *l. Consensisse. 2. §. omnes 4. ff. de Judicijs*, ubi dicitur, quod omnes revocare domum possint, qui non ibi contraxerant, ubi conveniuntur. Id speciale est, in quibusdam per-

sonis ibidem expressis, puta in his, qui legationis, vel testimonij, vel alia legitima causa ad alium locum se transferunt. Verum hodie *§. ** caucius multò rem agunt negotia exercentes, siquidem in omnibus contractibus scripto confirmatis id adjicere solent, ut nisi debitor solvat, jure tam Ecclesiastico, quàm seculari conveniri valeat, ubicunque reperiatur, quod etiam concordat juri Civili. Nam si contraxisse unusquisq; in eo loco intelligitur, in quo ut solveret, se obligavit, ut in *l. contraxisse 21. ff. de obligation. & actionib.* dicitur, certe debitor etiam sic paciscens, in omni loco contraxisse judicatur, & ideo ubivis locorum conveniri, debitumque exigi ab eo potest. Hoc tamen DD. juris limitant in certis casibus, ut potè, si debitor in loco pestilenti vel hostili deprehendatur, aut navigio transvehatur cum alijs, ut notat Mysing. in comment. Institut. *§. plus autem, tit. de actionibus.*

Reconventio an de jure locum habeat?

SUMMARIA.

1. Reconventio Jure Civili & Canonico permessa.
2. Reconventionis forma.
3. Coram eodem judicè fieri debet.
4. Post litem contestatam reconventioni non est locus.
5. In termino appellationis itidem reconventio locum non habet.
6. Reconventiones etiam jus naturale permittit.
7. Jus Saxonicum non nisi lite finita reconventioni locum esse disponit.
8. In criminalibus reconventio non admittitur.
9. In Regno ex recepta consuetudine reconventiones locum nò habent.
10. Incole Prussia reconventionibus stringi non debent.
11. Consuetudo, quæ reconventiones prohibet, num juri & aequitati sit contraria?
12. Actor sequitur forum rei.

Reconventionem * reo contra actorem coram eodem Judice esse concessam, non solum jura Civilia & Canonica testantur, ut videre est in titul. de mutuis petit. ext. maximè verò in *c. 2. ibi: Eodem modo recon-*

do reconvenienti respondere debet in sua iustitia. Et in cap. Accusatores. 3. question. 8. ibi. Cujus in agendo quis observat arbitrium, eum habere etiam contra se iudicem in eodem negotio non dedignetur. Quod idem refertur in l. cum Papinianus 14. Cod. de sentent. & inteloc. omn. Judic. quæ lex per dictum c. accusatores. videtur esse canonisata. Et in anth. & consequenter. C. eodem. modus & ratio istius reconventionis proponitur, quæ

2 sic sonat: Et consequenter * ego ab aliquo conventus, si vicissim illum pulsare velim; statim quidem hoc non licet, nisi apud eundem Iudicem, quasi displiceat, intra viginti dies recusari potest, aliudq; mereri, apud quem rursus utrumq; negotium ventiletur. Alioqui lite contra me mota prius ventilata & terminata, tunc demum & ego admittar. Quem textum clarius explicat, Nov. 96. de executoribus, cap. 3. §. sancimus. Quod videlicet

3 primum requisitum * reconventionis sit, ut coram uno eodemq; Iudice, (qui tamen intra dies viginti refutari potest) utrumq; negotiū, tam ex parte actoris, quam ex parte rei perficiatur. Deinde

4 * ut ab initio statim lite nondum contestata, exceptionem reconventionalem reus opponat. Nam si tacuerit (-inquit ibidem textus) deinde postea voluerit causam

apud aliam Iudicem movere, necessitatem enim habere sustinere terminum ejus litis illata sibi ab eo, qui eum in iudicium traxit, & dum finem lis acceperit, tunc eum suam causam apud alium Iudicem proponere. Quamvis etiam non desint, qui existimant, posse fieri huiusmodi reconventionem usque ad sententiam definitivam, coram eodem Iudice, teste gloss. in d. Nov. de executorib. c. 2. in verbo mox. Unde consequens est, neque coram Iudice * appellationis eam locum habere, ex ea potissimum ratione, quod appellatio reducat causam ad illum pristinum statum, in quo erat causa principalis post litem contestatā. per l. ita demum 13. in verbis: quod nec cum appellatio agitur tibi obijci potest. C. de procur. Sed post litem contestatam, per jura supra allegata, non habet locum reconventio. Ergo sequitur, quod etiam coram Iudice appellationis locum non habeat; ut videlicet sortiatur veram & genuinam naturam reconventionis. Quæ conclusio recipit tamen nonnullas limitationes, quas recenset Maranta in suo Speculo aureo, part. 4. distinct. 6. num. 26. & seq. Sed neque * juri naturali hæc de reconventionib; præcepta contraria esse videntur. Siquidem nihil magis naturæ congruum esse possit,

possit, quam id ipsum nobis fieri, quod alijs fecerimus, per l. i. in prin. ff. quod quisque juris, &c. in verbis: *Quis enim aspernabitur idem jus sibi dici; quod ipse alijs dixit, vel dici effe-* 7 *cit.* His ad stipulatur etiam * jus Saxonicum, lib. i. art. 61. statim in prin.: in verbis: *Ubi quis aliquem convenit, ibi & licite reconvenietur.* qui textus ad verbum ferè repetitur in lib. 3. artic. 79. in fine. Quod eo modo intelligendum est, ut videlicet prius mota actio, prius determinetur etiam, per textum expressum in lib. 3. artic. 12. ibi: *Qui agit adversus aliquem, & si ille è converso contra suum voluerit experiri actorem, posterioris actio, (il. illo ore discussa) nò audiatur.* Idem manifeste discrepat à Jure Civili & Canonico, quibus disponitur, reum beneficio reconventionis, statim ab initio litis sibi motæ, uti debere, d. l. cum Papinianus: & auth. & consequenter, item Cap. dispendia. 3. versic. *Reus quoque de rescript. in 6.* ibi: *Reus quoque si eodem durante Judicio, actorem sibi obnoxium dixerit, reconventionis beneficio apud eundem Judicem de jure* 8 *suo experiri debet.* Verum * in criminalibus causis locum non esse reconventioni D D. tam ex jure Civili, quam etiam Saxon: communiter concludunt, per textum in l. i. Cod. de his qui accusare non pos-

sunt, quæ sic habet: *Prius est, ut criminibus, quæ tibi ut graviora ab adversario tuo obijciuntur, cadis atq. vulnrum respondeas: & tunc: ex eventu causæ Judex estimabit, an tibi permittendum sit eundem accusare, tametsi prior inscriptionem deposuisti.* Quod item innuitur per textum in Speculo Saxonico, d. lib. 3. artic. 29. in fine ibi: *Ubi quis aliquem convenit, ibi licite reconvenietur, nisi actio in duellum minime extendatur.* In regno * autem nostro, non solum in criminalibus, sed etiam in civilibus causis, reconventionibus hujuscemodi locum non esse, perpetua praxis Curia Regalis testatur. Et ita in causa Stanislai Pelka contra Simonem Keller Anno 92. Et in causa Alberti Jastrzembksi, & Successorum catherinæ Jastrzemska Anno 94. feria secunda ante festum S. Martini, pronunciatum fuit. Quinimò quod magis est, Decretis ejusdem Curia, inter Georgium Vissingk Capitaneum Leucen: & Marthiam Kacki, Anno 96. feria tertia post festum Nativitatis S. Joannis Baptistæ. Et inter Consiliarios Ducis Prussia contra Billam, Anno eodem die 9. Oct. latis, sancitum est. * Quod nec incolæ Prussia, (ut po- 10 te unius corporis membra) in Regno, nec viceversa, reconventionibus cautionibus stringi debeant.

II ant. Quæ consuetudo * juri & æquitati minimè videtur esse contraria, siquidem vulgati juris est, quòd actor * semper debeat sequi forum rei; non autem reus actoris, per text: in l. 2. C. ubi in rem actio. &c. cum sit generale. ext: de foro comp. Atqui reus reconveniens eum, qui se antea cõveniebat, sustinet jam partes actoris. Et ideò necesse est, ut sequatur forum rei proprium, nec possit eundem reconvenire coram eo iudice, coram quo ipse conveniebatur. Nec obstat illa ratio, ex l. 1. ff. quòd quisq; juris in alium stat. desumpta. Nam ibi agitur de eo casu, cum quis fortè novum jus à Principe vel Magistratu impetrans, secundum illud contrà adversarium in causa obtineat, ut vicissim ejusdem juris rigorem contra se experiatur. Æquitati etiam nihil magis est consentaneum, quam unumquemq; in foro suo competentì conveniri debere, per tot: tit: ext: de foro competent.

OBSERVATIO VII.

Fori renunciatio an sit valida?

SUMMARI A.

- Privilegio pro se introducto, quilibet renunciare potest.
- Foro renunciari potest etiam sine consensu iudicis.

3. Pacta de foro non sunt necessaria, sed voluntaria.
4. Pactum aliud nudum, aliud vestitum.
5. Conventio nuda per litis contestationem coram Iudice non suo convalidatur.
6. Juris Canonici circa renunciationem fori dispositio.
7. Distinctio in renunciatione fori observanda.
8. Renuncians beneficio exemptionis, non prorogat Jurisdictionem Iudicis, cui se submittit.

Sed an pactum à litigatoribus de renunciatione fori factum, servari debeat? non incongruè hic quæri possit: Et respondendo dico, quòd juris antiqui regula sit: Omnes * licentiam habere, his quæ I pro se introducta sunt renunciare, l. si quis in conscribendo. 29. Cod. de pactis. Et per consequens etiam privilegio fori, à lege vel Principe indulto, posse renunciari, & adversus hujuscemodi pacta, nemini licere venire, eadem lex monet. Cui concordat etiam textus in l. 1. ff. si quis in jus vocatus non ierit: in verbis: Nisi suo speciali privilegio renunciaverit. Quod usq; adeo verum est, ut etiam * nõ requiratur consensus 2 ordinarij iudicis, sed sufficiat partiũ voluntas, per expressum text:

in l. 2. §. 1. in verbis. *sufficit ergo privatorum consensus. &c. ff. de Judicijs.* Contrarium autem his innuere videtur l. si convenerit. 18. ff. de Jurisdic: omnium Judic: cujus hæc sunt verba. *Si convenerit ut alius prator, quam cujus jurisdictio esset, jus diceret, & priusquam adiretur, mutata voluntas fuerit: proculdubio nemo compelletur ejusmodi conventioni stare.*

3 cta * delirigando coram Judice non suo, non esse necessaria, sed tantum voluntaria, ex eo, quia in illis voluntas mutari potest, quod est contra d. l. si quis in conscribendo. quæ lex etiam sub tit. C. de Episc: & Cleric: ordine. si. iisdem ferè verbis refertur: *Si quis de conscribendo Instrumento se se confessus fuerit non usum fori prescriptione propter sacerdotij prerogativam, sancimus, non licere ei adversus sua pacta venire. &c.* Hanc antinomialiam DD. juris conciliare volentes, varij varia prodidere, ut videre est in gloss. d. l. si convenerit. Alij enim existimant hanc legem intelligendam esse, cum ab utraq; parte mutata fuit voluntas, ut scilicet eo casu pactum hujuscemodi per poenitentiam utriusq; partis irritum fiat, & in hac sententia est Corasius li. 4. Miscell: c. 5. Alij vero putant, d. l. si convenerit, loqui de Judice omninò incompetente,

(ut potè qui Magistratus non est juxta l. 13. ff. de Jurisdic:.) de cujus nihilominus jurisdictione proroganda pacto actum est. Jura autè supra recensita tractare de Judice competente & ordinario, cujus tamen jurisdictio declinari ex aliquo privilegio poterat. Unde secundum gl: ejusdem legis, quia illud est gravius, hoc autem levius, idcirco hoc, non illud vigore pacti nudi servari oportet. Mihi autem nò displicet hac in parte Cujacij sententia in tract: ad Afric. in d. l. si convenerit, qui distinguendo inter * pactum nudum, & pactum 4 (ut vulgò dicunt) vestitum, quod videlicet in suo nomine non stat, sed transit in proprium nomen contractus, juxta l. jurisgentium. 7. §. 1. in pr. ff. de pactis. rem enodare videtur, ut videlicet à pacto nudo (quale est in d. l. si convenerit, ubi tantum nudè & simpliciter conventum est, ut a deatur judex non suus,) impunè recedere cuilibet parti liceat, cum ex nudo pacto nulla oriatur actio. d. l. Jurisgentium 7. §. 4. ff. de pactis. Secus est in pacto seu conventionem contractu in continenti apposita, qualis est illa, de qua supradictæ leges loquuntur. Cum videlicet ita conventum est: Ne reus utatur fori prescriptione, nam talis conventio obligatio-

gatio
l. Jur
nece
* fu
dam
facta
dem
us se
apud
casu
tionu
cto ja
tè, qu
coram
tener
conve
contr
dere.
sunt,
aliqu
adm
præ
face
6 om
repu
nici,
&c. f
quid
sint
con
etia
& ad
Et ad
priv
u Ora

gationem parit, ut videre est in *d. l. Jurisgentiū. 7. §. 1. de pactis*. Et ideo necessario servari debet. Quod
 5 * si etiam post conventionem nudam de adeundo iudice non suo factam, partes contrahentes eundem adierint, & jurisdictioni ipsius se se ultro subjecerint, litemq; apud eum contestatæ fuerint, eo casu, quod fuit ab initio conventionis nudum pactum, ex post facto jam nudum esse desinit, ut potè, quando jam Iudex aditus, & lis coram ipso contestata est; & ideo tenentur omnimodò hujusmodi conventioni stare, nec possunt contraria voluntate ab ea discendere. Hæc tamen omnia ita vera sunt, si adeatur iudex, qui habeat aliquam jurisdictionem, ut supra admonui. Nam qui nulli iudicio præest, sed privatus est, iudicium facere non potest, per *l. 3. C. de Jur.*
 6 *omn. Jud.* Præterea * superioribus repugnant etiā textus juris Canonici, ut videre est in *c. si diligenti. 12. & c. significasti. 18. ext. de foro comp.* qui dicunt, quod Clerici non possint renunciare privilegio fori, & constituere sibi iudicem laicum, etiamsi proprium juramentum, & adversarij consensus accedat. Et additur ibidem ratio: *Quia tale privilegiū fori non est personale, sed toti Ordini Ecclesiastico publicè indultū,*

Juri autem publico pactis privatorum non derogatur. per textum *l. jus publicum. ff. de pactis*. Quapropter & hic distinctione (quam etiam tangit gl. in *Novel. Constit. 94. c. 2. in verbo Scto.*) rem temperari posse existimo. Aut * enim privilegium fori concernit principaliter favorem renunciantis, aut respicit favorem superioris, & publicæ utilitatis. Primo casu valet renunciatio juxta *d. l. si quis in conscribendo. C. de pactis*. Et ita inter Successores Melchioris Kothwicz, & Demetrium Krassowski, Anno 91. in Curia Regali judicatum fuit. Altero verò casu renunciatio & prorogatio jurisdictionis subsistere nequit, absque consensu superioris. Hinc est * quod exemptus à jurisdictione civili, vel alia quacunque, si consensuat in illam jurisdictionem renunciando beneficio exemptionis, ex tali consensu par-
 8 tis, non prorogatur jurisdictio illius iudicis, tanquam in præjudiciū domini facta. Interest enim ipsi eximentis, ne subditus suus ab alio judicetur, & ne hoc pacto jurisdictio ipsius diminuatur, dum enim alienæ jurisdictioni ipsum eximit, hoc facto suæ illum immediate subesse vult. Facit ad id textus singularis in *c. cum tempore. s. ext. de arbitris.*

Arresta an de jure locum habeant?

SUMMARI A.

1. *Arresta jure Civili prohibentur.*
2. *Judicium incipere debet ab edicto de in jus vocando.*
3. *Fructus indicta causa nemini auferri debent.*
4. *Arresta jure gentium & consuetudine ubiq; habent locum.*
5. *Magistratus arresta quomodo admittere debeat?*
6. *Arresta tempore nundinarum permitti non debent.*

Superioribus optimè congruit etiam hæc quæstio. An persona vel res debitoris in alio loco existentis detineri, seu (ut vulgo dicunt) arrestari possint? Et jure
1 *quidem civili id minimè licere, text: in l. unica C. de prohibitis sequest. pec. probat in hunc qui sequitur sensum: Quoties ex quolibet contractu pecunia postulatur, sequestrationis necessitas conquiescat. Oportet enim debitorem primo convinci, & sic deinde ad solutionem pulsari: quam rem non tantum juris ratio, sed & ipsa equitas persuadet, ut probationes secum adferat, debitoremq; convincat, pecuniam petiturus. Et in l. negantes 9. Cod. de obligat: & action: dicitur: quod negantes debitores non oporteat

armata viterreri. &c. Tum etiam quod Judex arrestum concedens ab executione judicium incipiat, quod est contra manifestam dispositionem juris in l. fi. C. de execut. rei judicat. Cum alias *initium judicij, ab illo edicto quod est de in jus vocando. ut in §. fin. Instit. de pœnate merè litig: traditur, sumi debeat. Ratio autem istius prohibitionis arrestorum cuiusvis obvia est, ipsum nimirum commodum percipiendorum fructuum cessans, ob impeditam possessionem, quod * tamen juxta omnia jura 3 nemini indicta causa auferri debet, per express: text: in c. conquereant. 7. ext: de restitut: spol: in verbis: Quia verò jam non decet honestatem tuam clericos tue Jurisdictionis sine manifesta causa & rationabili suis beneficijs spoliare. &c. Et in l. fin. C. si per vim vel alio modo absent. turb: sit poss. his verbis: Neg. Imperiale responsum, quod supplicatio litigatoris obtinuit, nec interlocutio cognitoris ex quacunque parte innovare possessionis statum eo, qui rem tenet, absente, permittit, quia negotiorum merita partium adsertionem panduntur. Quamvis autem omnia arresta regulariter, ut dictum est, à jure communi exorbitent, & interdicta sint; jure * tamen cō- 4 suetudinario ubiq; fere gentium & hic in Regno recepta sunt, pro
ut ejus

ut ejus rei exempla infinita ferè proferri possunt, in hunc potissimū finem, ut debitor tædio arrestationis affectus, coram Judice loci compareat, contractum impleat, debitum solvat, aut saltem (quod maxime hic spectatur) cautionem judicio sisti, & judicatum solvi præstet, ut notat Andr. Gail. *in tract. de Arrest. Imp. c. 1. num. 15.* Obiter autem notandū est, Judices* non promiscuè ad petitionem cujusvis talia arresta decernere & permittere debere; sed necesse est, ut prius causam summarie saltem & de plano cognoscāt, circumstantiasq; omnes diligenter examinent, an videlicet debitor solvendo sit, nec ne? an debitum assertum legitime probari possit? an persona sit vagabunda, & de fuga suspecta? an etiam per calumniā & de industria vexandi causa arresti impositio petatur, argumento *l. qui bona 13. §. qui damni. 3. in verbis: qui damni infecti ca-* veri sibi postulat, prius de calumnia jurare debet. *ff. de dam. infecto.* Itē considerandum est, an non tempore nundinarum publicarum hujusmodi arrestatio postuletur, quæ* tunc propter liberio rem negotiationem permitti non debet, per expressi texti: in *l. unic. C. de nundinis.* cuj⁹ ista sunt verba: *Qui exercenda-*

rum mercatum aut nundinarum licentiam vel veterum indulto, vel nostra auctoritate mervuerunt, ita beneficio rescripti potiantur, ut nullum in mercatibus atq; nundinis ex negotiatorum mercibus conveniant, vel in venalitijs aut locorum temporali quaestu & commodo privata exactione secēntur, vel sub pretextu privati debiti aliquam ibidem concurrentibus molestiā possint inferre. Magnus etenim nundinarum publicarū propter mercium, quæ ad vitæ conservationē necessariæ sunt, est favor, & ideo non sine magno publici commodi bono, tale tempus, quo illæ invehuntur & evehuntur, ab omni conventionē & impetitione liberum esse debet; quemadmodū in quibusdam civitatibus Germaniæ, maxime verò Francofurti ad Mœnum observatum vidi, ut nō nisi finitis jam nundinis speciali tempore ad id designato, exactio & solutio debitorum peragatur.

OBSERVATIO IX.

Repressalia qua dicantur, & an jure sint permissa?

SUMMARI A.

1. *Repressaliorum definitio.*
2. *Repressalia æquitati naturali contraria, & Jure Canonico atq; Civili prohibita.*

3. Ob denegatam justitiam repressalia permittuntur.
4. Vassallus Dominum justitiam denegantem impunè depraedare potest.
5. Privata auctoritate repressalia facere nemini licet.
6. In Regno obligatio sub pœna repressaliorum non obtinet.
7. Alius pro alio damnari non potest.
8. Nemo cum alieno damno locupletari debet.
9. Transire liberè per agrum alienū & viam publicam omnibus licet.
10. Jus dicenti extra territorium, impunè non paretur.
11. Papa & Imperator omnibus Principib⁹ quomodo sint superiores?
12. Jus divinum an repressalias concedat?
13. Exempla, quod propter culpam Regis vel populi tota regna sint eversa.
14. Repressalia non omnibus neque passim concedi debent.

Repressalia vulgari nomine dicuntur. * pignorationes, in quibus ali⁹ pro alio prægravatur, per tex. in cap. unico ext. de injurijs & dam. dat. in 6. qui textus jus repressaliorum omninò esse prohibitū innuit his verbis: *Etsi pignorationes, quas vulgaris elocutio repressalias nominat, in quibus alius pro alio prægravatur, tanquam graves legibus*

* & æquitati naturali contraria, civili 2
sint constitutione prohibita; ut tamen earum prohibitio in personis Ecclesiasticis tantò amplius timeatur, quantò in illis specialius inhibentur, eas concedi contra personas prædictas, seu bonas ipsorum, aut quantumcunque generaliter prætextu cujusvis consuetudinis (quam potius reputamus abusum fore) concessas, ad illas extendi, præsentis decreti districtius inhibemus. Illi autem, qui contra fecerint, adversus personas easdem pignorationes seu repressalias concedendo, vel extendendo ad eas (nisi præsumptionem hujusmodi revocaverint à concessionis vel extensionis tempore intrà mensem) si personæ singulares fuerint, sententiam excommunicationis incurrant: si verò universales Ecclesiastico subiaceat interdicto. Unde manifestè liquet, quod repressalia triplici jure videantur esse prohibita; Canonibus scilicet, æquitate naturali, & constitutione Civili. D. D. tamen Juris cōmuniter tenent contrariū, & putant repressalias omni jure esse permissas; certis tamen & specialibus casib⁹, (quos elegatissimè Joannes Jacob. à Canibus in suo tract. de repr. collegit,) eas prohiberi. Ut puta * si 3
possit adiri Judex superior, & ab eo justitia administrari. Nam repressalia propter justitiā denegatam

ram introducta sunt: sicut enim
genti facienti nobis vim & injuri-
am, justè bellum indicere possu-
mus, per expressi text. in c. Dominus
noster. 2. cau. 23. qua. 2. in verbis: *Iusta
autem bella definiri solent, quæ ulcif-
cuntur injurias, si quæ gens, vel civi-
tas, quæ bello petenda est, vel vindicare
neglexerit, quod à suis improbè factum
est, vel reddere quod per injurias abla-
tum est: ita non absimili certè ra-
tione, etiã deneganti justitiam.*
Nam & sacræ literæ docent, *quod
auferri debeat regnum populo delin-
quenti: & dari genti facienti justiti-*
4 *am. Matth. c. 21 vers. 43.* Et ideo * Va-
sallus dominum justitiam non fa-
cientem impunè potest depre-
dare. per text. in c. unic. in fine tit. de
vasal. qui cont. Const. lib. 2. feu. Qua-
re non obstat, supra allegat⁹ tex-
tus in d. c. unic. de injurijs in 6. prout
nec textus Juris Civilis in Auth. Sed
omniñò. C. ne uxor pro marito. & c. qui
generaliter ita disponit: *Sed omni-*
nò qui alium pro alio secundum formã
pignorationis exigit: totam id ipsum,
quicquid sit, in quadruplum vim pas-
so reddet; nec non & ab actione pro qua
talia presumat, cadet. Nam hoc ita
5 demùm verum est, si quis * priva-
ta auctoritate faciat repressalias,
quod minime licet, per supra al-
legata jura. Cum enim in conce-
dendis repressalijs pugna quodã-

modo offeratur, meritò authori-
tas superioris magistratus requi-
ri debet. arg. l. hostes. 24. ff. de captivis
& post l. reversis, in verbis: *Hostes sunt
quibus bellum publicè Pop. Romani de-*
crevit & c. Prout * etiam in Curia 6
Regali inter Senarum Gedanen:
& fiscalem Prussiæ ratione hære-
ditatis Henrici Riben An. 91. de-
cisum fuit. Proinde nec illa asser-
tio prædictæ auth: & totius tit. C.
ne uxor pro marito. quod videlicet
nemo pro alio teneatur, adeò, ut
nec uxor pro marito, nec filius
pro patre, & è contra, obligentur,
huic conclusioni D D. repugnat.
Cum hoc regulariter verum sit,
* ut alius pro alio damnari non 7
possit, nec debeat portare iniqui-
tatem alterius. Secus tamen est in
repressalijs, quia ibi universalis
culpa transit ad omnes; qui non
possunt ab universitate vel cor-
porè separari. Sicuti ubi interdi-
ctum aliquod in genere & univer-
saliter fit, ibi omnes ejus univer-
sitatis comprehenduntur. Neq;
etiam afficit quicquam commu-
nem hanc D D. Juris cõclusionem
ratio illa, quam contrarium asse-
rentes vulgo adferre solèt; quòd
videlicet natura doceat, neminè
* cum alieno damno debere lo- 8
cupletari, l. nã hoc natura. ff. de cond.
indebiti. prout id in repressalijs.
dum

dum nimirum capiuntur personæ & bona non debentium pro debentibus, fieri videmus. Neque enim rectè dici potest, quod repressalias exercēs, locupletior fiat ex alieno damno, sed quòd suū quacunque ratione potest, consequatur. Tum etiam, quòd nec ille, à quo exigitur, jacturam aliquam perferat, siquidē habet remedium contra eum, pro quo factis fecit, sive id juste, sive injuste ab eo exactum fuerit, ut notant DD. per *l. Senatus. §. culpa ff. quod metus causa*. Prout nec illud multum
 6 in contrarium facit, quod Jus * civile permittat, liberè quē posse transire per agrum alienum, & multo magis per viam publicam *l. per agrum. C. de servit. & l. 2. §. 1. ff. ne quid in loco publico, nec nō tot. tit. ff. de via publ. & itin. publ. ref.* Id enim verum esse regulariter, plus quàm manifestum est: at secus se res habet in hoc casu. Alioquin nec fur, aut latro, aut debitor fugitiv⁹ capi posset, quod dicere absurdum est. Porro ad id, quod objicitur, Judicem esse incompetentem, & extra territorium suum judicare; dum repressalias comittit, quod est contra *l. ultim. ff. de Jurisdictione*
 10 *omn. Judic.* quæ disponit: *Extra * territorium jus dicenti impunè non pareri*, sic responderi potest: quòd

Judex concedens repressalias nō dicatur incompetens, quando quidem civis illius loci, contra quem concessæ sunt repressalias, ingrediendo territorium isti⁹ judicis, dicitur quodammodo delinquere, & ratione delicti sortiri forum apud Judicem comittentem repressalias, art. *l. divus. ff. de servitut. rustic. predior.* Adhæc, nec illud multum juvat contrariam sententiā, quod in casu denegatæ justitiæ à Principe vel aliquo, non habēte superiorem, Papa vel Imperator adiri debeat, * qui omni- II
 bus sunt superiores, ut probat supra dictus Joan. Jacob. à can. num. 12. Quamvis etenim id de jure fieri possit, certum tamen est, nō fieri de facto, ut Imperator vel summus Pontifex sint omnibus superiores, & ita auxilium eorum de facto haberi non potest: *argum. auth. ut diff. Judic. audir. interp. No. 86. c. 1. & 2.* Postremò nec illud procedit, * quod quidam asserūt, re- 12
 pressalias pugnare cū jure divino. Cum expresse apud Ezechielem cap. 18. Sacra scriptura nos doceat: *quod anima quæ peccaverit, ipsa morti sit obnoxia, & filius non debeat portare iniquitatē patris.* Nam dictū hoc Prophetæ intelligi debet de impletionē legis, vitando peccato, & alijs bonis operibus, quibus quisque

quisque pro se studere debet, nec peccata patris filius ut portet necesse est. Sec^o autem est in repressalijs, nam hæ propter iniquitatē alterius gentis, & justitiam denegatam conceduntur, ut supra notavi; Et certe multis id exemplis ¹³ probari potest, * propter delicta alicujus populi vel Regis, totas regiones everfas, & graviter punitas esse. Primò enim propter peccatum David, quòd populum numeraverat, gladius Domini in populum desavijt, ut videre est *lib. 2. Regum. c. 24.* Item propter peccatum filiorum Heli, populus Israeliticus in manus Philistinorum incidit. *lib. 1. Reg. c. 4.* Item propter peccatum Pharaonis tota Ægyptus percussa est. *Exod. 9. & 12.* Et propter peccatum quorundam Gabaonitarum, qui abusi sunt uxore cujusdam Levitæ, tota tribus Benjamin deleta est. *Jud. c. 19.* Hoc tamen Coronidis loco notandum est, quod * non omnib⁹ passim, nec contra omnes jus repressaliarum concedi debeat; sed illis tantum, qui sunt, & tempore damni passi, fuerunt veri subditi illi⁹ Principis permittentis repressalias; & contrà exteri Principis subditos (exceptis Privilegiatis personis, ut studiosis, clericis, legatis, & alijs) non verò contra sub-

ditos ejusdem Principis, ut notat Jodocus Damhuderius, in praxi rerum crim: *c. 98. num: 12. & sequent.*

OBSERVATIO X.

De contumacia actoris.

SUMMARIA.

1. *Contumaces qui dicantur?*
2. *Contumacia actoris major est quam rei.*
3. *Actor contumax quomodo puniatur.*
4. *Edictum quando circumducatur?*
5. *Edicta etiam contra actorem impetrari solent.*
6. *Differētia inter jus Codicis & Novellarum de modo procedendi ad sententiam definitivam, a ctore contumace existente.*
7. *De contumacia actoris Juris Sax. dispositio.*
8. *Reo contra actorem contumacem duplici modo subvenitur.*
9. *Ad sententiam definitivam actore contumace quando pervenitur?*
10. *Praxis Curie Regalis in contumacia actoris qualis sit.*

Contumaces * in jure dicuntur, qui in jus vocati tergiversantur atq; latitant, ut nimirū eo modo judicis auctoritatem illudant, & partem adversam diu ac

D

frustra

frustra in iudicio fatigent. Quæ contumacia cum sit res admodum odiosa; multis idcirco pœnis in iure Civili (aliter tamen in actore quàm in reo) coercetur. Et primum quidem quantum attinet contumaciam Actoris, quia
 2 * juxta vulgatam regulam ea major est, quàm rei, ut notat gloss. in c. causam qua. in verbis ad domum. ext. de dolo & contumacia. ideò duri⁹ etiam adstringi solet; prout textus admodum singularis in l. propterandum. 13. §. Et si quidem. C. de Judicijs. satis clarè disponit; cuius verba hic adscribere operæ precium esse duxi: Nam si actor lite jam contestata contumax fuerit, neque postmodum per tres vices decem dierum spacio per unum quemque introitum destinato, citatus comparuerit, tunc Iudex non obstante absentia ejus negotij acta apud se confecta conspiciere debet; et si quidem nihil sufficiens actitatum est, ex quo possit termino causæ certa fieri conjectura: volumus non solum partem fugientem ab observatione judicij relaxare, sed etiam in omnes expensas, quæ cōsuetō modo circa lites expendantur, eum condemnare, vera quantitate earum Sacramēto fugientis manifestanda, & omni cautela, quam super lite reus exposuit, reddenda, quæ et si remanserit, viribus evacuabitur. Sin autem ex gestis apud se habitis, parte a-

etoris minime inventa, possit invenire viam, qua manifestum ei fiat, quid statuedum sit etiam absente actore, si eum meliorem causam habere perspexerit, pro eo ferre sententiam non moretur, & presentem reum absenti actori condemnare: expensis tantummodo litis, quas reus legitime se expendisse juraverit, condemnatione excipiendis, quia hanc pœnam, actori & meliorem causam habenti propter solam absentia contumaciam imponimus; nullo penitus ei regressu ad eandem litem conservando. Sed actor contumax cadat omnino de lite, si reus absolvatur. Sin vero aliqua condemnatio contra reum pro absente actore proferatur, quam forsitan non sufficientem sibi actor putaverit fugitivus, nullo modo iterum eandem litem resuscitare concedimus, & hac quidem pœna actori sit imposita. Unde satis liquidò constat, quod * Ju-
 3 dex ob contumaciam Actoris ad causæ cognitionem procedere, & eum non solum in expensis, sed etiam in amissione causæ cōdemnare possit. Nec immeritò. Injustè enim (ut inquit Imperator Justin. in Novella Constit. 112. c. omnem. 3.) agere recusat, qui paratus adversarium suum ad iudicium vocavit: cum excusatio hac pulsato magis, quàm actori conveniat. Nec obstat quod in l. & post edictum. 73. §. 1. ff. de Judicijs, dicitur, quod Actore absente in ter-

mino

mino peremptorio non procedatur ad sententiā definitivam, 4 sed tantum illius * edicti instantia circumducatur, quod idem est ac si dicat, citatio illa cassetur, ut glossa ibidem notat. Nam hæc de eo casu, quando is qui impetravit edictum, absens est, intelligi debet, ut scilicet tunc tantum illud circumducatur, per expressa verba d. l. & post edictum. §. i. ibi: *Quod si is, qui edictum peremptorium impetravit, absit die cognitionis: is verò adversus quem impetratum est, adsit; tunc circumducendum erit edictum peremptorium: neque causa cognoscetur, nec secundum presentem pronuntiabitur.* At si is contra quem edictum impetratum est, absens 5 sit; (nam & contra actorem * si is actionem in iudicio propositam prosequi nolit, reus tria edicta, non minori quam triginta dierum spacio una quaq; cautione concludenda, impetrare potest. *Judices enim Ordinarii* (ut Imp. Justin. in d. No. 112. c. 3. tradit) *non solum præconum vocibus, sed etiam edictis propositis quamcunq; litigatorum partem absentem in iudicium vocare debent.* Et additur ibidē ratio. Quod videlicet vocem præconum pauci possint qui præsentem inveniuntur, audire; edicta verò per multos dies sic posita, possunt penè omnes

agnoscere) tunc licet ad definitivam perveniatur sententiā; attamen * de modo ad eandam procedendi, inter jus Codicis & Novellarum magna est differentia. Nam jure Codicis non pervenitur ad sententiā definitivam Actore absente, nisi ex actis jam confectis rei veritas judici explorata esse possit, ut in d. l. *properandum*. d. §. & si quidem. Jure verò Novellarum rei veritas inquiritur ex allegationibus conventi. d. nu. 122. §. si verò. in his verbis: *Si verò propositis edictis vocatus ad iudicium venire & suas intentiones aut per se, aut per legitimum* (sicut dictum est) *procuratorem proponere noluerit: tunc & aliud unius anni spacium ei concedim⁹, intra quod nisi suam intentionem fuerit prosecutus, damus licentiam Judici, & absente adversario partis permanentis allegationes secundum nostras leges examinare: & veritate subtilius requisita, legitimam proferre sententiā.* Hinc itaq; manifeste colligi potest, quod jure novo Actor ad prosequendam actionem tribus itidem edictis citari debeat, post quæ si adhuc venire recuset, usque ad unius anni decursum sententiā à Judice proferri debeat, & nihilominus expensas & sumpt⁹ litis ante omnia Actor reo dare & refundere teneatur, aliter enim ad agendum

admitti nō posset, per expressum text in *d. num. 112. §. Si verò.* circa finem. Et hæc ita se habent jure Civili; at jure Saxonum longè aliter observatur. Nam * hoc jure, si actor contumax extiterit: & actionem suam non proponat, Judici multam præstabit, & reo condemnabitur ad emendam, sed & reus ab actione liberabitur, per expressum text *lib. 2. art. 8.* Quod ita demum in praxi Curiarum Saxonicarum obtinet, si reus per sententiam definitivam cognitione causæ à Judice præmissa, petat se absolvi ab ipsa actione. Duplici

8 * etenim modo reo contra actorem contumacem subveniri solet. Et primo quidem, etiam absque speciali ad citationem actoris, reus se absolvi ab observatione & instantia judicis, & actorem in expensas condemnari petere potest. Deinde causam suam, pro qua convenitur, proponere, & defensiones adferre, atq; ita usq; ad sententiam definitivam procedere potest, etiam si lis nondum sit contestata, quod in hoc casu admodum speciale est, ut notat Chilian. Konig in suo processu juris. *c. 36.* idq; per text: in *d. c. causam. ext. de dolo & contumacia.* Veruntamen * hoc sciendum est, quod non tam facile ad hujuscemodi sententiam definiti-

vam deveniatur, sed necesse sit, ut prius reus, actore contumace existente, à termino & instantia judicii se liberum pronunciari petat. Quo facto si actor reum in jus denovo vocat, & nihilo minus à prosecutione actionis cessat, tū demum locum habet dispositio juris Civilis, maximè verò *d. n. 112. ex qua Aut. qui semel. C. quomodo & quando Judex senten. & c.* desumpta est, ut scilicet tribus edictis, à reo citetur, & si nec post trina illa edicta compareat, tunc ad unum anni decursum judex causam illam differre debeat. Et eo demum elapso causam examinare, & si innocentia rei apparuerit, per sententiam definitivam ab impetitione Actoris eum liberum pronunciare possit. ut notat Chilian. Konig dicto loco. Atq; hoc modo reo, contra actorem contumacem abundè prospectum esse jura supra allegata testantur. Sed hæc * in praxi Curiarum Regalis non usq; adeo observantur, ubi hujuscemodi contumacia actorum, (quas vulgò evasiones vocant) non alijs poenis affici solent, nisi quod ante litem contestatam reus actore contumace existente, à citatione seu termino liber pronunciatur; prout inter Sirkowicz & Wierzbicka Anno 96. feria sexta ante festum S. Margarethæ

garethæ virginis, & aliàs sæpissimè pronunciatum fuit. Post litē verò contestatam, quia tam actori quàm reo semper est terminus peremptorius, ideo actor contumax, sicut & reus, in amissione causæ totius condemnari solet; quod quotidie ferè videre licet. Et hoc ipsū in dicto *art. 8. lib. 6. c. 2.* habetur in his verbis: *Sed & reus ab actione liberatur.* Et in *art. 9. lib. ejusd. ibi:* *Qui cum inceperit respondere, si alius terminus sententialiter præfigatur, & in eo non comparuerit, quasi victus condemnatur.* Quod nō solum de reo, sed etiā de actore intelligendū est, ut glossa ibidem notat, & vel inde manifeste liquet, quod textus ibidem tam ab actore, quàm à reo cautionem de parendo juri Judici acceptare suadeat.

OBSERVATIO XI.

De contumacia Rei.

SUMMARIA.

1. *Rei contumacis ante litem contestatam pœna ex Jure Civili.*
2. *Primum & secundum decretum quid dicatur?*
3. *Secundum decretum quando interponatur?*
4. *Contumacia Rei post litem contestatam quomodo puniatur Jure Civili?*

5. *Contumacia aliter punitur in actione reali, aliter in personali.*
6. *Jure Sax: reus contumax condemnatur in amissione causæ.*
7. *Fugiens judicium videtur de sua justitia diffidere.*
8. *Reus citari debet tribus terminis, & trina contumacia eum condemnant.*
9. *Reus contumax, missam Judici præstare tenetur.*
10. *Reo contumaci conditio inferendi legitimi impedimenti reservari debet.*

Sed & Actor contra rei contumaciam varijs modis procedere potest. Et quidem aliter ex dispositione Juris Civilis, aliter ex Saxonici. Nā Jure Civili* si reus legitimè citat⁹ in termino peremptorio non compareat, tunc Actor contumacia ipsi⁹ accusata, se in possessionē rei, de qua agit, ex primo decreto mitti, optima ratione petere potest, prout in *l. 2.* in verbis: *Prætor ait: In bona ejus, qui Judicio sistendi causa fidejussorem dedit; si neq. potestatem sui faciet, neque defenderetur, iri jubebo. ff. quibus ex causis in poss. eat.* Quod fit pro mensura debiti tantum, quando agitur actione personali, per textum in *auth. & qui jurat. ibi: Mittet Actorem in possessionem rerum ejus, juxta mensu-*

*mensuram declarati debiti. C. de bonis
auth. Judic. possiden.* Nam quando

agitur in rem, missio fit in posses-
sione totius rei debitæ, per textum
in l. si quis emptionis. §. sed & si quis.

² *C. de præscr. 30. annorum.* Sed * quia
hi termini primum & secundum
decretum, quibus practici com-
muniter uti solent, junioribus
fortè minus cogniti esse possunt;
ideo sciendum est, quod primum
decretum dicatur prima missio,
quæ fit per Judicem in bonis con-
tumacis, & quæ efficit, ut in acti-
one reali, is qui mittitur in posses-
sionem, fiat verus possessor rei
pétitæ, *d. l. si quis emptionis.* in actio-
ne verò personali, solam detenta-
tionem acquirat, custodiæ causa,
per textum *in l. cum legatorum. 12.*
ibi: *Non possidemus sed magis custodi-*
am rerum & observationem nobis con-
cedit. ff. quibus ex causis in possessio-
nem eat. Secundum verò decre-
tum, id est, secunda missio, fit per
Judicem, contra eundem reum
perseverantem in contumacia; &
hæc non solum transfert veram
possessionem, sed & rei domini-
um, vel usucapiendi conditionem,
ut notat glos. *in l. 2. §. l. in verbo: in*
bonis. ff. si ex noxali causa agatur. & c.
per textum *in l. prætoris officium. ff.*

³ *de damno infecto.* Ex * quibus ma-
nifeste colligi potest, quod hæc

missio majoris sit præjudicii, quā
prior illa, & ideo non simpliciter
interponi debet, sed necesse est,
ut pri^o probetur debitum, per te-
stes vel instrumenta. Sed hæc obi-
ter dixisse sufficiat. Quod si * reus ⁴
post litē contestatam contumax
existat; tunc si de causa liquet, po-
test in contumaciam ipsius ferri
sententia definitiva, cujus exequu-
tio fit in rebus & facultatibus ipsi-
us; ita ut etiam revers^o, appellare
non possit, nec recuperet posses-
sionem, etiam si cautionem præsta-
re paratus sit, per textum, *in l. pro-*
parandum. §. Sin autem reus. C. de Ju-
dicij. Sin autem non constet de
causa, & in rem * actum sit, tunc ⁵
dispositio *l. consentaneum. C. quomo-*
do & quando Judex. tenenda est, cu-
jus hæc sunt verba: *A quo ter cita-*
tus, si contumaciter presentiam sui fa-
cere neglexerit: non abs re erit, vel ad
cogendum eum, ut sese representet, vel
possessionem bonorum cui incumbit, ad
te transferre, & adversariū petitorum
constituere, vel auditis defensionibus
tuis, id quod juris ratio exegerit, judi-
care. Quod intellige de vera & ir-
revocabili possessione, ita, ut
jam non requiratur secundum
decretum, sed anni lapsus suffi-
ciat, ut notat Bart. *in l. 3. §. fin. ff. de*
acquirend. possessione. Sin autem in
personam actum fuerit, missio fit
in posses-

in possessionem, idque ex primo decreto tantum, sicut & ante litē contestatam, ut supra dictum est.

- 6 Porro * jure Saxonum, (quod etiam praxis Curiae Regiae tenet) si reus legitimè citatus non comparuerit, eum pro convicto haberi, & causa cecidisse, videre est in textu Spec. Sax. lib. 2. artic. 9. cujus verba observat: præceden: sunt posita, & lib. eodem artic. 24. in verbis: *Non debet aliquis à sua ejici possessione, licet malè possideat, nisi bonorum possessio (ex justa in ipsius presentia, vel in suis legitimis citatus terminis non compareat) elidatur actione.* Et in fine ejusdem articuli: *Ideo nulli possessio bonorum, nisi in ejus presentia vel interveniente contumacia, abjudicetur: quibus concordant & alij text. ejusdem juris lib. eodem artic. 70. lib. 3. artic. 83. & similes.* Neque id caret ratione, si quidem * fugiens Judicium, videtur de sua justitia diffidere, & confiteri quodammodo id, de quo convenitur, ut in c. Christianis caus. 11. quæst. 1. & c. honoratus, distinct. 74. habetur. Confessus verò pro judicato est, qui quodammodo sententia sua damnatur l. 1. ff. de confess. 5.
- 8 Citari * autem reus debet tribus terminis legitimis quatuordecē diebus invicem distantib⁹, ut habetur Spec. Sax. lib. 1. art. 67. in verb:

Qui coram judicio impetitur, & si præsens non fuerit, vicinum ei judicium pro termino assignetur. Qui autem pro violentia inculpatur, post tres quindenās, bannitus verò post sex hebdomadas triplicatas ad judicium citetur, sub panno imperij, & ad legitimum locum judiciale. Qui tribus edictis citat⁹ non comparuerit, proscribatur. quod item exprimitur lib. 3. artic. 5. in verbis: *Per tres quindenās autem citetur is, qui res alij concesserat, &c.* Et lib. 1. artic. 70. his verbis: *conqueritur autem qui tribus vicibus super bonis &c.* Unde satis clare colligitur, quod de Jure Saxon. tres contumaciæ requirantur, prout etiam in Curia Regali inter Prædocina & Pfafzkowicz Cives Sandomirien: Anno 1591. decisum fuit. Et in glossa juris municipal. artic. 23. iste processus contra contumacem tangitur. Præterea * re⁹ 9 contumax multam judiciolvere tenetur, per clarum textum lib. 3. artic. 39. in verbis: *Qui in judicio incusatur, & si ut respondeat à Judice ei præcipiatur, si non responderit, vel se de jure respondere nō monstraverit, tunc mulctaturus sententiatur, quod etiam in secunda & tertia vice pronunciat: & si adhuc non responderit, tunc in actione est superatus.* Et lib. 2. artic. 6. ibi: *Qui ad judicium non venit, cum ad hoc teneatur, præstet multam,*
nisi

nisi se justè poterit excusare. Sed hæc
 10 ita intelligenda sunt, si re^o* in fu-
 turo judicio nullam adferat ab-
 sentia suæ legitimam causam, vel
 aliquod legitimum impedimen-
 tum, ob quod comparere non po-
 tuit. Hoc itaq; iudex diligenter a-
 nimadvertere debet, ne absolutè
 sententiam contra reum contu-
 macem ferat, sed cōditionem in-
 ferendi legitimi impedimenti ei-
 dem reseruet; ac propterea quar-
 tus etiam terminus peremptori-
 us ad inferendum legale impedi-
 mentum eidem assignari solet,
 teste Chiliano Konig in sua praxi.
 c. 37. num. 3.

OBSERVATIO XII.

De legitimis impedimentis.

SUMMARIA.

1. Legitima necessitates excusant à
 pœna contumaciæ.
2. An & de alijs justis causis idem
 intelligendum sit?
3. Vis fluminis & amissio equi, habentur
 pro legitimis impedimentis.
4. Mercatura vel studiorum causa
 absentes non censentur pro
 contumacibus.
5. Idem in eo qui ob incommoditatem
 loci absens est.
6. Frivola cause non merentur excu-
 sationem à pœna contumaciæ.

7. Absens legitimum impedimentum
 juramento comprobare debet.
8. Usus terrarum Saxonie, ut per
 nuncium legitima impedi-
 menta denuncientur.
9. Juris Polonici circa probanda le-
 gitima impedimenta dispositio.
10. Praxis Curie de legitimis impedi-
 mentis.

Consequenter quæri potest: An
 & illis, qui justis necessarijsq;
 occupationibus detenti, in judi-
 cium venire non possunt, pœnæ
 contumaciæ irrogentur? Et quod
 * quatuor illæ causæ, quæ vulgo I
 legitimæ necessitates appellatur,
 ut sunt, captivitas, infirmitas, pe-
 regrinatio extra fines terræ, & pu-
 blica expeditio, excusent à pœna
 contumaciæ, nullum dubiū est.
 Siquidem textus non solum Juris
 Civilis. ut in l. 1. §. 1. ff. ex quib⁹ causis
 major in integ. restit. & in l. 17. in fine
 cum ll. sequent ff. de procur. sed etiam
 Juris Saxonici, ut in lib. 2. artic. 7. vi-
 dere est, satis abudè de eo tractāt.
 Quod etiam in Curia Regali quo-
 tidie ferè practicarur: cujus rei e-
 xempla referre supervacaneum
 fore existimavi. An* verò & de 2
 alijs quibuscunque justis causis i-
 dem intelligendum sit, majus est
 dubium. Vetuntamen DD. Ju-
 ris, propter similitudinem ratio-
 nis, nec

nis, nec non propter generalem clausulam in d. l. i. ff. ex quibus causis major in integ. restit. expressam, his verbis: *Item si qua alia mihi iusta causa esse videbitur, in integrum restitutionem.* Idem omnino intelligendum esse, unanimi ore statuunt, teste Roizio in Decis. Lithu. 4. nu. 3.

3 Proinde * si quis vi fluminis vel equi amissione prohibeatur ad iudicium venire, hac exceptione legitimi impedimenti à poena contumaciæ immunis esse debet, per textum manifestum in l. non exigimus. 2. §. 6. ff. si quis caut. in jud. sist. caus. fact. in verbis: *quod diximus, succurri etiam ei, qui tempestate, aut vi fluminis prohibitus non venit; tempestatem sic intelligere debemus, sive maritima, sive terrestris sit, talem, qua impedimento sit itineri, vel navigationi. Vis fluminis etiam sine tempestate accipienda est. Vim fluminis intelligimus, & si magnitudo ejus impedimento sit, sive pons solutus sit, vel navigium non stet. Si quis tamen cum posset non incidere in tempestatem, vel in fluminis vim si ante profectus esset, vel tempore oportuno navigasset; ipse se arctaverit: nunquid exceptio ei minime proficit? quod quidem causa cognita erit statuendum: ubi plura in hac materia videre licet, quod etiam glossa Juris Saxon: d. lib. 2. art. 7. ut potè ad æquans hos casus cap-*

ritivati & ægritudine, clarè admodum explicat. Et decreto Curiae Regalis inter Simonem Barscz & Tisenhaus Anno 91. id ipsum adprobatum est. Vel * qui mercaturæ faciendæ, reivè dominicæ expediendæ, aut quod magis est, studiorum causa, peregre absit, quos casus dicta glossa artic. 7. ad posteriores duas legitimas necessitates, non sine magna juris & æquitaris ratione refert. Præterea * si quis eò, quò vocatus est, ob hostium incursum, vel ob pestem grassantem, vel denique ob fortuitam aliquam calamitatē, ruitò venire non possit, non injuria pro contumace censerì non debet, per expressum textum d. l. 2. §. pen. in verbis: *vel aliqua fortuita calamitas.* & c. ff. si quis caut. in jud. sist. caus. fact. & in l. Fulcinius. 7. §. 4. ff. quibus ex causis in poss. eatur. Quibus concordant textus itidem juris Canonici. c. accedens. 4. ext. ut lite non contestata. c. Pastoralis. 2. vers. notorium. Clement. de sentent. & re judic. & c. ad supplicationem. ext. de renunciat. Quod etiam ad locum inhonestum non iniquè produci-
tur, arg. l. isti quidem. 8. §. quod si dederit. ff. quod metus causa. tex. in l. quid tamen. 21. §. pen. ff. de recep. qui arbitr. in verbis: *sed si in aliquem locum inhonestum adesse jusserit, puta in po-*

pina, vel in lupanarium, ut Vivianus ait, sine dubio impunè ei non parebitur. Hinc itaque colligitur, quod ob quasunque, iustas tamen & legitimas, non autem *frivolas quasvis causas (qualis ratione fractionis rotæ inter Proconf. & Conf. Civitatis Crac. & Matthiam Wilk Anno 96. Sabbato ante festum S. Agnetis coram iudicio Regali allegata fuit) absens pro contumace non habeatur. Quæ ita demùm
7 obtinent, *si absens huiuscemodi legitimum impedimentum, juxtà juris præscriptum corporali juramento comprobare paratus sit, prout in causa Andreæ Dabrowski, & Suetoslai Orzelski Anno 91. ratione divisionis domus lapideæ in circulo Civitatis Posnanien: sitæ, & multis alijs in iudicio Regali processum fuit. Pro quo facit etiam textus juris Saxo-
d. lib. 2. artic. 7. in verbis: *Si aliqua prædictarum causarum aliquem, ut ad terminum judiciale sibi præfixum venire non posset, impediret, ipse pro eo, dummodo, ut juris est demonstretur, damnum non sentit aliquale, & ipse usq; ad primum judiciale terminum post prædictæ causæ cessationem inducias obtinebit.* Quæ verba ex Germanico textu clarius hoc modo explicari possunt. Si absentiam suam quis juxtà juris exigentiam

denunciaverit per nuncium cujuscunque conditionis ille sit, indemnis erit. Quod *ita secūdum
8 communem usum terrarum Saxoniae intelligi debet, ut nimirū reus, legitimo impedimēto præpeditus, quo minus comparere possit, nuncium (quem vulgo DD. Excusatorem vocant) ad iudicem mittat, & per illum causas suæ absentiae exponat; qui necesse habet, causas nomine sui principalis allegatas, mediante corporali juramento comprobare, licet sit in arbitrio actoris, velitne ab eo juramentum recipere, an potius ab ipso met reo, cum iudicio sese præsentaverit, illud expetere, ut in gloss. d. art. 7 lib. 2. habetur. Illud tamen ita demum verum est, si is nuncius speciale mandatum habeat ad juramentum præstandū. Quamvis enim absque speciali mandato causas absentiae allegas, audiat; attamen absq; speciali mandato super legitimitate impedimentorum sui domini jurare non potest, per expressum textum in c. qui ad agendum de procurat. in Sexto. Porro *in Regno subinde
9 hæc variant. Jure etenim municipali, quo Nobiles terrigenæ utuntur, absens infirmitatem suam (quæ sola censetur pro legitimo impedimento) per Nobilem possessiona-

sessione
quob
prim
verd
men
ipsum
Statu
10 ric. 4
juris
Rega
larum
Regn
men
sed e
let,
mo
men
men
caus
bia
4.
gin
O

7
2.
3.
4.
5.

sessionatum, territorij illius, in quo bona principalis consistunt, primū denunciare; postmodum verò in proximo iudicio iuramento corporali mettertius id ipsum comprobare debet: juxta Statutum Regis Sigismundi Pertric. Anno 1523. In praxi * vero juris Magdeburgen. quod Curia Regalis in decidendis causis incolarum civitatum & oppidorum Regni sequitur, non solum iuramentum à nuncio nō expetitur, sed etiam neq; nuncius mitti solet, & nihilominus reus in proximo iudicio legitimum impedimentum inferre, illudque iuramento probare potest, prout in causa inter Joannem Barscz & Fabianum Dameraw Anno 91. feria 4. post festum S. Margarethæ virginis, decisum fuit.

OBSERVATIO XIII.

De Libello & Guaranda.

SUMMARIA.

1. Libellus quid dicatur?
2. Libellus ex consensu partium omitteri non potest.
3. In Regno proposita actionis libelli vim obtinet.
4. Libellum auctori mutare Jure Civili permissum.
5. Libellus an ipso jure, an per sententiam Judicis mutandus sit.

6. Libellus quando corrigi aut mutari possit.
7. Praxis Curie in eo passu qualis.
8. Guaranda præstita (secundum jus Saxonum) actionem mutare non licet.
9. Guaranda seu varanda quæ dicatur.
10. Actor post præstitam guarandam reum defendere debet.
11. Varanda promittitur, non præstat.
12. Pena non servata varanda.
13. In regno poena non servata guaranda non semper attenduntur.
14. Libellus mutari potest in forma, qualitate & materia.
15. D.D. sententia, quod post guarandam, substantialia tantum mutari non possint.
16. Reus post susceptionem Guaranda, tenetur respondere.

SED an libellus ab auctore reo oblati mutari possit? Et in primis sciendum est, quod * libellus in iure pro scriptura, quæ actionē continet, accipiat. Vocato etenim in ius reo, & comparente, actor actionem suam libello comprehensam offerre atq; edere tenetur, ut scilicet reus deliberare possit, cedere, an sese defendere debeat, & ut cognita actione instructus veniat. tot. tit. ff. & C. de edendo. & in auth.

offeratur. C. de litis contestat. Qui libellus adeo est in judicijs necessarius, ut * etiam de consensu partium omitti non possit: siquidem est de processu, ut tradit Chilian. König in suo processu juris, c. 49. Et ideo in terris Germaniæ; in omnibus serè judiciorum subselliis, ante omnia libellus ab actore
 3 proponi solet; qui * mos, etsi in Regno nullibi observetur, attamen in locum libelli propositio actionis successit; ut potè, non re mutata, sed modo & nomine. Quamobrem quæ hic de mutatione libelli dicuntur, ea etiam de proposita actione intelligenda sunt. Redeundo itaq; ad propositam quæstionem, dico, quod Jure
 4 * Civili licitum sit Actori libellum reo oblatum mutare, per expressum tex: in l. edita 3. in verbis: *Edita actio speciem futuræ litis demonstrat, quam emendari, vel mutari licet, prout edicti perpetui monet auctoritas, vel jus reddentis decernit equitas.* C. de edendo.
 5 Unde manifeste liquet, quod * non ipso Jure (ut quidam ex constit. renovata. cujus in §. si quis aliud. 35. Instit. de act. fit mētio, deducunt) sed auctoritate judicis causa cognita hæc libelli emendatio permittatur. Vtrum autē tam ante quam post litem contestatam, hoc procedat, variè à DD. disputatur, ut in

glos. d. l. edita. videre licet. Communis tamen conclusio est, * quod libellus seu propositio actionis emendari atq; declarari usque ad sententiam, per text. in l. in delictis. 4. §. fin. ff. de noxalibus action. Mutari verò, & quoad substantialia corrigi, non nisi ante litem contestatam possit: si quidem (ut J. C. Paulus in l. 23. ff. de judicijs ait) non potest videri in iudicium venisse id, quod post iudicium acceptum accidisset. Quod * & 7 in Regno observari, praxis Curiae docet, cujus rei exempla cuivis obvia esse possunt. Sed & jure Saxonum, * istam licentiam emendandi libelli post litem contestatam cohiberi, vel inde satis expressè colligi potest, quod reus statim, post oblationem libelli possit ab actore petere guarandam, qua præstita actionem suam amplius emendare non potest: ut est textus ejusdem Juris lib. 3. artic. 14. in verbis: *Contra quem agitur actione injuriarum, primò varandam petat actionis, quoniam ante hujusmodi varanda præstationem, actor suam corrigendi actionem liberam habet facultatem, quam post hujusmodi præstationem non est habiturus.* Et lib. 1. art. 63. ibi: *Post hac reus petat actionis varandam, quæ ei est facienda. Licitè tamen potest quis actionem suam ante varanda præstationem in statum perducere meliorem.*

9 meliore
 seu Gu
 nica)
 stare
 defen
 nom
 in ho
 actor
 10 sit, sed
 um d
 ne ab
 press
 bis :
 choa
 præst
 dum
 judic
 ager
 sente
 cau
 rec
 mu
 dex
 bat
 11 qu
 ma
 te
 12 ex
 na
 si
 m
 tu
 vi
 ju
 no

9 *meliozem*. Dicitur autem *varanda seu Guaranda (quæ est vox Saxonica) cautio, quam actor reo præstare tenetur, quod videlicet eum defendat, si ab alio ejusdem rei nomine conveniatur. Neq; enim in hoc solum prodest reo, quod actor actionem mutare non possit, sed etiam quod *teneatur reum defendere, ne ejus rei nomine ab alio conveniatur, per express: text: in lib. 2. artic. 15. in verbis: *Qui coram judicio causam inchoaverit, pro qua ipsum varandam præstare oportuit, si ea sic facta, postmodum alter superveniens causam apud judicem proponat eandem, & qui prior agere cepit, supervenientem jure per sententiam amovere non poterit, huic causam dimittere eum oportebit cum recompensa sui dimidia, & præstando multam judici, aut carere manu dextra, cum qua varendam promittebat.* Ex quibus verbis manifestè liquet, quod *varanda data tantum manu dextra promitti; non autem cautione firmari (ut quidam existimant) soleat, si quidem *poena non servatae guarandæ sit amissio manus dextræ, cum qua commissio est facta, ut ibidem habetur. Quod tamen valdè mirum videri possit, cur legislator istius juris, in causis criminalibus, ob non servatam guarandam, dupli-

cem & valdè inæqualem poenam statuèrit; ut potè, aut amissionem manus, aut solutionem dimidij verigeldi. Cum nemo tam insipiens inveniri possit, qui non potius hanc exiguam pecuniam exolvere, quam tot cruciatus in amputatione manus pati malit. Qua in re quamvis mirè sese torqueant authores istius Juris, & maxime Chilian König in suo processu Juris c. 48. dicens, quod lex dura quidem sit, sed nihilominus servari debeat, & non omnium ratio reddi possit; illud tamen is qui differentias Juris Civilis & Saxonici compilavit, optimè meo judicio distinxisse videtur. Ut, si nimirum causa, ob quam varanda præstita est, fuerit civilis, quod tunc actor persolvat, primò multam Judici, deinde adversario poenam 30. solidorum luat, & rem petitam amittat. Quod si causa fuerit criminalis, & actor guarandam præstitam violaverit, tunc poena ejus sit amputatio manus: ita tamen si actione criminali pro poena actum fuerit: scèus, si civiliter actio instituitur: nam eo casu solutione dimidij Verigeldi liberatur. Et hanc distinctionem glossa etiam juris Municipalis probat, ut in artic. 15. videre est. Verùm hæc poenæ in *Re-13 gno non tam stricte observantur;

tur; quinimò, & hujuscemodi
guarendæ promissio plerunque à
partibus omitti solet, & nihilo-
minus lite jam cōtestata, mutare
propositionem actionis nō licet:
Nam hac in parte praxis Curiae
Regalis magis Juris Civilis dispo-
sitionem sequitur, quod nō per-
mittit, ut reus continuis libelli
mutationibus prægnavari debeat,
ut suprā dictum est. Sed & hoc
14 obiter notandum est, quod * mu-
tatio libelli seu propositionis fiat
vārijs modis; ut potè, in forma,
qualitate & materia. Et forma
quidem in libello tunc mutatur,
quando libellus inordinatè con-
ceptus in ordinē redigitur; quali-
tas verò cum ab actione vel à reo
priori disceditur; exempli gratia;
Si prius agam civiliter, postea ve-
ro volo agere criminaliter, vel si
propono contra reum tanquam
peregrinū, deinde verò dico esse
civem, ut notat gloss. d. lib. 2. art. 15.
Deniq; materia mutatur, quando
plus vel minus peto, quam prius
petij, ut potè, si pro viginti prius
aliquem conveniebam, nunc au-
tem peto ab eodem decem, & e-
contrā ut in §. *Si autem plus inten-*
tione. Instit. de actionibus. Verum ta-
men DD. juris communiter statu-
15 unt, quod * guaranda tum tem-
poris tantū infringatur, quan-

do libellus mutatur in substanti-
alibus, non autem quando in for-
malibus: ut habetur per Albert.
Brun. Asten. in suo *tract de augmē-*
to & diminutione, in 3. principali con-
clusionē. post num. 4. Quod in usu &
praxi strictius observari videm⁹,
ita, ut actor post præstitam varā-
dam vix unum jota propositioni
suæ adjicere possit. ut notat Chi-
lian König d. locō. Sed & * reus per 16
suscceptionem varandæ jam cen-
setur sese ad respondendum obli-
gasse, & ideò neq; exceptionibus
responsionem declarare (prout
inter Rabrocki & Kupcowicz in
Curia Regali decisum fuit Anno
Nonagesimo nono, feria secunda
post Dominicam Invocavit:) ne-
que Actori juramentum deferre
potest, sed cogitur sine diffugijs
quibusvis ad libellum responde-
re, per textum lib. 1. artic. 6.

OBSERVATIO XIV.

*De satisfactionibus actoris &
rei.*

SUMMARI A.

1. *Cautio de lite prosequenda & ex-*
pensis refundendis ab actore
præstari debet.
2. *Consuetudo quorundam locorum*
satisfactiones abrogavit.
3. *In Regno satisfactiones tam ex par-*
te actoris, quam ex parte rei ha-
bent locum.
4. *Reus*

4. *Reus de parendo juri cautionem præstare solet.*

5. *Possessor quis dicatur, & quantum possidere opus sit.*

6. *Bona immobilia non possidens, quomodo cavere debeat.*

7. *Satisfacendi modus triplex in jure assignatur.*

8. *Qualis satisfactio ab his quibus reverentia debetur accipienda sit.*

9. *Pignoris an satisfaci possit.*

10. *Locupletes fidejussores qui dicantur.*

Satisfactionum modus, quia alius antiquitati placuit, alium novitas per usum amplexa est, ut inquit Imp. Justin. in pr. Inst. de satisfact. ideo omissis hisce juris antiqui observationibus, jus novum & praxin forensensem prosequi, ex re magis fore existimavi. In primis itaque sciendum est, quod jure

I* novo actorante, vel post litem contra reum in judicio contestatam, cautionem de lite usque ad finem prosequenda, & de expensis litis refundendis, si appareat eum minus justè litem movisse. præstare teneatur: per expressum textum in auth. generaliter. C. de Episcop. & Clericis. ibi: & actis intervenientibus fidejussorem idoneum periculo competentis officij præstet, quod usq; ad finem litis permaneat, eamq;

vel per se, vel per procuratorem exerceat. Et si convictus fuerit, injustè movisse litem, expensarum sumptuumq; nomine decimam partem quantitatis in libello comprehensa pulsato restituat; Cui etsi concordare videatur Auth. libellum. C. de litis contestat. his verbis: Libellum verò non alias actor dirigat, nisi prius & in ipsum quem dicit obnoxium, & in negotij executionem exponat cautionem, se scilicet vel intra duos menses litem contestaturum, vel omne damnum, ei qui convenitur, contingens, restitutum in duplum, cautione tamen non transcendente triginta sex aureos: attamen inter istas authenticas (juxta glossæ opinionem) hanc esse differentiam existimarem, quod hæc ante libellum judici datum, & de inchoanda lite, illa verò post, & definienda causa loquatur. Quibus suffragatur etiam jus Saxon. ut videre est in lib. 2. artic. 9. in verbis: *Judex ab actore & reo cautionem recipere debet, ut juri se representet, & ipsi suorum jurium in judicem confidebunt.* Nonnullis* tamen in locis hæc satisfactio de usu & consuetudine nō servatur, prout admonet gloss. in 5. Sed hodie. in verbis nullam satisfactionem. Institur. de satisfact. Et Mynsingerus ibidem in suis Scholijs in Inst. exclamat, redarguendo hominum, in conservan-

servandis bonis & honestis rebus negligentiam, quod videlicet nihil horum nunc in foro fervetur.

- 3 Quapropter * non sine magna omnium commendatione huiusmodi satisfactiones tam ex parte actoris, quam ex parte rei in regno locum habere praxis ejusdem Curiae docet. Ita tamen, ut actor non nisi de damnis & litis expensis caveat, & hoc si nullam ostendere posset possessionem. Reus
- 4 porro * saltem de parendo juri cautionem praestare tenetur, per expressum textum in d. l. §. Sed hodie. Instit. de satisfat. ibi: Sed hodie haec aliter observantur, sive enim quis in rem actione convenitur sive personali suo nomine, nullam satisfactionem pro litis aestimatione dare compellitur, sed pro sua tantum persona, quod in Judicio permaneat usq. ad terminum litis, quod itidem, si bona immobilia possideat, ab eo extorqueri non debet, per textum in l. sciendum. in prin. ff. qui satisfat. cogantur. Possessor autem is accipiendus est, (ut in d. l. sciendum. habetur) qui in agro vel civitate rem soli possidet, aut ex asse, aut pro parte. Sed & qui vectigalem, id est emphiteuticum agrum possidet, possessor intelligitur, item qui solam proprietatem habet, possessor intelligendus est. Eum vero qui tantum usum fructum habet, possessorem non esse Ulpianus

scripsit. Nam cum praedia pro praedibus sufficiant, in quorum possessionem mitti potest Actor, si reus contumax fuerit, ut videre est tot. tit. ff. de bon. auth. jud. possid. merito ab his alia cautio, praeterquam nuda repromissio exigere non debet, per expressum text. in §. Sed hodie. in verbis: vel nudam repromissionem &c. Instit. de satisfat. Quantum vero opus sit possidere, ut quis pro idoneo possessore habeatur, glos. in d. l. sciendum. is. in verbo compelli, notat, ut potest, sufficere, si quis juxta quantitatem & aestimationem rei petita bona immobilia possideat. Jure autem Saxonum ad quantitatem unius Werigeldi, per textum ejusdem Juris lib. 2. artic. 5. in verbis: Qui tantum de proprietate, quantum precij summa sui constat werigeldi habet, is in ea jurisdictione, si contra eum actio injuriarum movebitur, necessario non ponat stipulantem, & ibi glossa luculentius tradit. Alioquin * is, a quo petitur cautio, si nulla habeat bona immobilia, fidejussores idoneos dare, vel in defectu horum, juratoriae cautioni committi solet. Quod multis exemplis probari potest, prout inter Zalasowski Consulem Crac. & Simeonem Simonowicz civem Biecen. Anno 91. tum & inter Bronowski & Wicalisze-

41
calisze
rapost
Mariae
senter
ciam
confer
auth. g
cis. in v
non val
ponat ca
Evange
re non p
illustri
6 de satis
dation
enim (i
titur pr
intelli
det in
ubic
est, n
pote
neos
tion
prom
lia, d
vel sa
na se
Imp
ber
qui
rum
na,
7 com
& re

talifzewski Anno 96. feria quinta post festum Visitationis Beatæ Mariæ Virginis, in eadem Curia sententiatum fuit. Quod certè etiam juri communi maximè est consentaneum, per supra citatā *auth. generaliter. C. de Episc. & Clericis.* in verbis: *Aut si fidejussorem dare non valet, super iisdem juratoriam exponat cautionem. Et actis sacro sanctis Evangelijs adfirmet se fidejussorem dare non posse &c.* Quæ omnia clarius illustrat text. in d. §. *Sed hodie. Instit.* 5 *de satisdat.* ubi * triplex hujus satisfactionis assignatur modus. *Aut enim* (inquit textus) *sua quis committitur promissioni cū jure jurādo.* Quod intellige quando reus nullā possidet immobilia in illo territorio ubi convenitur, ut supra dictum est, neque propter inopiam fortè potest invenire fidejussores idoneos; tunc eò casu necessariò cautioni juratoriam statuitur. *vel nudam promissionem:* puta, bona immobilia, quæ liti sufficiant, possidens, *vel satisfactionem* (pro qualitate personæ suæ) *dare compellitur.* Respicit Imper Justin: ad eos, qui non habent bona immobilia, vel habent quidem, sed non sufficientia; verum & in his habetur ratio personæ, puta in dignitate, vel officio 7 constitutæ, item * cui obsequium & reverentiam debeamus, ut po-

tè si patronus aut parens in ius vocetur. Nam ab his etiam qualemcunque fidejussorem prætor vult accipi, in secus facientem poena quinquaginta aureorum imposita, ut videre est in l. 1. §. 6. ff. in ius vocat. ut eant. Cum alias * satisdetur vel datis pignoribus: teste gloss. in l. 1. ff. qui satisfac. cog. quod etiam praxis quotidiana sequitur. Quamvis inter DD. Juris (propter legem prætoriam satisfactionis 7. ff. de prætor. stipulat. ubi dicitur: quod prætorie satisfactiones personas desiderent: & neg. pignoribus quis; neg. pecunia, vel auri, vel argenti depositione in vicem satisfactionis fungi possit) magna sit de eo controversia. Quod alij speciale esse in prætoriis satisfactionibus, quæ non solum securitatis causa, sed etiam ob conveniendi facilitatem exigebantur: Alij verò de eo casu, quando utraque pars in pignora consentit, intelligunt: Vel de fidejussoribus locupletibus & idoneis per d. l. 1. ff. in ius vocat. ut eant. Locupletes autem * & idonei non tantum ex facultatibus intelligi debent, sed etiam ex conveniendi facilitate, per textum in l. fidejussor. 2. statim in pr. Fidejussor in judicio sistendi causa locuples videtur dari, non tantum ex facultatibus, sed etiam ex conveniendi facilitate, ff. qui satisfac. cogantur, id est,

qui non dicatur habere fori præscriptionem per text. express. in l. si fidejussor. 7. in pr. ff. qui satisd. cog.

OBSERVATIO XV.

Utrum accusans aliquem de crimine, satisdare teneatur; & an reus criminis fidejussoribus committi debeat.

SUMMARI A.

1. In criminalibus accusator ad pœnam talionis sese inscribere, & custodiae similitudinem subire tenetur.
2. Accusæ sententia, quod etiam sine inscriptione accusator subeat pœnam talionis.
3. Inscriptio non requiritur ex Imp. Caroli constitutione.
4. Usus obtinuit ut accusator ad certam pecunie summam se inscribat.
5. An reus criminis fidejussoribus committi debeat.
6. Hippolyti de Marsilijs sententia de fidejussorib⁹ in causa criminali.
7. Nemo est membrorum suorum dominus.
8. Contractus & delicta equiparantur.
9. Alius pro alio se vadem dare potest.
10. Wesembecij distinctio inter personas honestas & viles.
11. Pœna acrior infligitur vilioribus, quàm honestioribus.

12. Capitalis pœna non tantum mortem sed etiam exilium comprehendit.

13. In criminibus atrocioribus nemo fidejussoria cautioni committi debet.

A Superiori dependet etiã hæc quæstio. Utrum accusans aliquem de crimine satisdare teneatur? Et Jure* quidem Civili, in causis criminalibus, accusator ad pœnam talionis se inscribere tenetur: per textum manifestum in l. pen. & ult. C. d. accusat. ibi: Sed quisquis ille est, qui crimen intendit, in iudicium veniat, nomen rei indicet, vinculum inscriptionis arripiat, custodiae similitudinem, (habita tamen dignitatis estimatione) patiat. &c. Quamquam gloss. in l. 2. verbo periculi. C. eodem, huic admodum reclamet, ex ea potissimum ratione, quod *etiã sine inscriptione, accusator non probans suam intentionem, subeat eandem pœnam: per l. 1. ff. de advoc. divers. Judic. & l. 1. §. idem Divus. ff. de testibus. Nam hoc inde elici non potest, ut non sit necessaria inscriptio, quinimò præsumitur accusator legitimè processisse in causa, si se inscribat. Imperatoris verò Caroli V. * nova hac de re extat Constitutio, Anni videlicet 1530. & 1521. quæ talem inscriptionem non requirit, sed ut accusator unà cum inculpato in vinculis

vinculis
nec
quod
textu
cusat
in lib.
habere
heredit
referu
4 sat, ve
fueru
nuit
pecu
solea
dem
ste Cl
judic
ria cri
5 ritur
mini
mit
te aff
expr
pr. l. 3.
& in l.
ribus.
scio.
ci, in
in ve
paren
cauti
cum
quan
in cul
ti, si q

vinculis tantisper detineatur, donec causa examini subjiciatur, quod optimè congruit, tam eum textu Juris Civilis, *in d. l. fin. C. de accusatio.* quàm etiam cum jure Sax. *in lib. 1. artic. 61. ibi: Qui fidejussorem habere non poterit, nec ibidem habet hereditatem, illum judiciaria potestas reservet, si aliquem criminaliter accusat, vel ipse accusetur.* Verum* consuetudo in quibusdam locis obtinuit, quod accusator ad certam pecuniæ summam se obstringere soleat, quæ à reo nominari quidem, sed à iudice taxari debet. Teste Chiliano König in suo processu *judi. c. 47. in fin.* Porro in hac materia criminali admodum dubia oritur quæstio. An* etiam reus criminis alicujus fidejussoribus committi debeat? Et quamvis pro parte affirmativa textus Juris Civilis expressi militent, ut potè *in l. 2. in pr. l. 3. & 4. ff. de custodia & exhib. reor. & in l. 3. §. 7. in verbis: vel sub fidejussoribus. ff. de bon. eor. qui mort. sibi consci.* Nec non textus Juris Canonici, *in c. si clericos. 15. de sent. excom. in 6. in verbis: Eosdem quoque clericos si de parendo juri tibi fidejussoriam dederint cautionem, detinere non debes. Et in c. cum homo. 23. question. 5. ibi: Et aliquando, qui causam mortis fuit, potius in culpa est, quam ille, qui occidit; veluti, si quispiam decipiat fidejussorem su-*

um, atq. ille pro isto legitimum supplicium luat. Unde liquidò constat, fidejussionem etiam in causa criminali capitis locum habere; At tamen interpretes Juris, alij aliter de hac quæstione sentire videntur. Et quidem Hippol. à Marsilijs in suo tract. de fidejussoribus num. 210. distinguendum putat. Utrū* videlicet reus criminis poena corporali, an vero poena pecuniaria, afficiendus sit, ut posteriori casu fidejussio locum habeat; non item priori. Ratio est quia nemo potest se obligare* ad poenam corporalem, cum non sic dominus suorum membrorum. *l. liber homo. 13. in prin. ff. ad l. Aquil.* Quæ ratio non mihi videtur usq. adeo sufficiens. Si enim delinquendo potest quis sese obligare ad poenam corporalem; mirum est cur non etiam promittendo; siquidem* contractus & delicta parificantur. *in l. omnem. ff. de Judicijs. & Nov. 69. §. hac considerantes.* Præterea, si is qui suscipit in se custodiam carceris capite punitur, ut *in l. fin. §. 2. ff. de custod. reor.* & sic propter factum alienum: nullum est dubium, quod multo magis ex conventionem sua possit quis obligari ad poenam corporalem. Nec desunt ejus rei exempla, sed brevitatatis studio unum ex mul-

44
 9
 tis deliberare placet, illud nimirum, quod *Vale. Max. lib. 4. c. 7. de Damone & Pythia Pythagoricæ disciplinæ studiosis recēset, quorum alter pro altero in causa capitali vadem se dare non dubitavit. Hujus fere simile refert etiam Petrus Roisius in sua Decisione Lithvanica IV. de quodam rustico Lithvano. Wefenbecius verò in tit. ff. de custod. & exhibit. reor. a-
 10
 liter distinguit, nimirum * inter personas in dignitate cōstitutas, & honestas, atq; amplissimas facultates habentes; & personas viles, quas nequaquam fidejussoribus in crimine capitali cōmittendas esse putat, sed in vinculis detinendas. Quod, qua ratione verum esse possit, non satis constat,
 11
 nisi quod fortè pœna * acrior hominibus inferioribus infligatur, quàm honestioribus, juxta l. ul. C. quæ res vendi non possunt. & ibi gloss. quod tamen locum habet in criminibus leviorib⁹, in quibus pœna capitis non irrogatur. Nam in his æquè pauper ut dives; vilis, ut in dignitate constitutus, punitur; propter generalia jura, quæ de publicis judicijs sunt scripta. Ego verò utriusq; interpretis sententiam hac distinctione optimè temperari posse existimo: ut scilicet, si commissi criminis pœna sit ca-

pitis, nemo committatur fidejussoriæ cautioni, propter allegata jura. Si verò alia pœna capitalis, puta relegatio aut deportatio, eo casu personam honestam, & in dignitate constitutam, fidejussoribus committi posse dixerim. Nam in hoc casu fidejussor ad pœnam capitalem obligatus, (capitalis * autem pœnæ appellatione 12
 non tantum mors, sed etiam exilium, ignis, atq; aquæ interdictio continetur. jux. l. 2. ff. de publ. Jud.) si reus fallat, poterit mulctari magna pecuniæ summa, juxta arbitrium judicis, nisi (ut fieri solet) certam ipse promiserit, per rextum in l. si quis. 4. in verbis: pœna pecuniaria plectitur. ff. de custo. & exhibit. reor. Et reus ipse nihilominus pœna infamiæ notatur, quia eo ipso videtur delictū confiteri: arg. l. in eos. 13. ff. de custod. & exhibit. reor. Id tamen aliter se habet in vilibus personis, quæ aut non facile fidejussorem invenire possunt, nisi fortè similem sibi, qui tanta pœna pecuniaria mulctari non possit: aut etiam, quia nota infamiæ in hujuscemodi personis parum attenditur, cum juxta vulgatum dictum, Nudo nihil amplius detrahi possit; sic qui jam ante vilis & inhonestus habetur, amplius dehonestari nō potest. In * criminibus 13
 porrò

porrò atrocioribus, ex quib⁹ pœna capitis irrogatur, ut potè homicidio, adulterio, crimine læsæ Majestatis, & alijs, par utriusque conditionis hominum est ratio, ut supra docui. Nec obstat, quod quidam Wegrzynek Civis Craco: necis cujusdam Lochocki inculpatus, & in vinculis detentus ex decreto Sac. R.-M. Anno 1591. lato, cautioni fidejussoriæ commissus fuerit. Hoc etenim casu accusator istius criminis suam intentionem probare destiterat. Unde sicut actore non probante reus absolvitur, ita accusatore cessante, reus simpliciter absolvi debet: per expressum textum in *l. qui accusare. 4. C. de edendo*. Et ne scelera manerent impunita, recte meo quidem judicio, etiam hæc cautio in superabundanti ab inculpato exacta fuit, ut scilicet accusatore aliquo existente inculpatus denuò in judicio sese sistere teneretur.

OBSERVATIO XVI.

Utrum fidejussor non prius conveniri debeat, quam excutatur debitor principalis.

SUMMARI A.

1. *Excusio debitoris quid dicatur.*
2. *Fidejussor habet beneficium excusationis.*

3. *Excusationis beneficium non competit fidejussori, quando debitor principalis absens est.*

4. *Tempus deducendi principalem datur fidejussori.*

5. *Fidejussor renuncians beneficio excusationis, & quando constat notorie, debitorem solvendo non esse, hoc beneficio amplius uti non debet.*

6. *Juris Sax: de fidejussore conveniendo dispositio.*

7. *Praxis Curie Regalis.*

8. *Leges Codicis potestatem relinquunt creditori, ut omisso reo possit convenire fidejussorem.*

9. *Leges priores tolluntur per posteriores.*

10. *Fidejussor solvere promittens id quod a debitore debetur, non habet beneficium excusationis.*

11. *Cautela in fidejussione observanda.*

Optima quæstio & frequenter in Judicijs versata, occurrit: Utrum fidejussor non prius conveniri debeat, quàm excutatur debitor principalis, id est, *quàm bona atq; res principalis debitoris, ad ungulam usque, vel (ut DD. Juris tradunt) ad saccum & peram, per Judicem inquirantur & discutiantur? Et quamvis Jure Civili generaliter loquendo, quilibet *fidejussor intercedens pro alio, habeat beneficium excusationis, pro-

ut id in Nov. Con. 4. c. 1. his verbis continetur. *Si quis igitur crediderit, & fidejussorem, aut mandatorem, aut sponsores, acceperit: is non primam adversus mandatorem aut fidejussorem aut sponsores accedat; neq. negligens debitoris intercessoribus molestus sit: sed veniat primum ad eum, qui aurum accepit, debitumq. contraxit: & si quidem inde receperit, ab alijs absteineat, quid enim ei in extraneis erit, à debitore completò? Si vero non valuerit à debitore recipere, aut in partem, aut in totum: secundum quod ab eo non potuerit recipere, secundum hoc ad fidejussorem, aut sponsores, aut mandatorem veniat, & ab illo quod reliquum est sumat.* Hoc tamen fallit in multis casibus, veluti, quando

3 * principalis debitor absens est à civitate seu jurisdictione, fidejussor verò est præsens, Nam tunc (per expressa verba ejusdem Nov. 4. de fidejussor.) fidejussori non datur beneficium excusationis, sed potest conveniri prius quàm debitor principalis:

4 ita tamen, * ut præsens Judex det tempus intercessori volenti principalem deducere: quatenus ille prius sustineat conventionem; & sic ipse in ultimum subsidium servetur. Si verò tempus in hoc indultum exceßerit, (convenit namq. etiam tempus definire judicantem) tunc fidejussor aut mandator, aut sponsor exequatur litem, & debitum

exigatur contra eum pro quo fidejussit. &c. Proinde * & si ipse fidejussor in contractu renunciavit huic beneficio; vel evidenter & notoriè constat, quod principalis debitor solvendo non sit; poterit conveniri non excusso principali debitore, nec eo convento aut requisiti, secundum D.D. quos præclare ad hoc citat Hippolytus à Marsilijs in tract. de fidejuss. num. 7. qui etià plures ab hac Regula generali exceptiones summa industria collegit. Hunc diligens lector in practica istius materiæ non inutiliter consulere poterit. Sed &

* jus Saxonum hac in re concordat cum Jure Civili, ut videre est in gloss. ejusdem Juris, lib. 1. artic. 6. in verbis: *Sciendum quod fidejussor molestari non debet, quam diu principalis inventus est.* Et in gloss. lib. 3. art. 39. vers. *qui solvendo non est*, copiose tractatur. Neq. * aliam Curia Regalis praxin semper fuisse, indicio est decisio, inter Magnificum Raphaelem à Leszno Castellanum Sremen: actore, & Albertum Cuprifabrum Civem Caliss. citatum An. 1593. feria tertia post festum S. Dorotheæ, facta. Nec quicquā

* supradictis obstant leges Codicis ut potè, l. non rectè. 4. & l. jure. 5. & similes. tit. de fidejussor. quæ expressè creditori potestatem relin-

quunt,

quunt, ut omissio reo possit con-
venire fidejussorē. Omnes enim
illæ leges, per d. *Novellam Const. de*
9 *fidejussor.* corriguntur. Neq; * no-
vum est, priores leges tolli poste-
rioribus, per text. in l. 26. & seq. ff.
de legibus. Vel etiam de eo casu,
quando videlicet quis solvere id,
quod ab alio debetur, promittit,
intelligi possunt. Eo * enim casu
is qui promittit solvere, quodā-
modo, constituit se principalem
debitorem, & videtur innovare
priorem contractum; & ideo be-
neficium excussionis instar alio-
rum fidejussorum non habet, sed
convenitur tanquam principalis
in solidum, teste gloss. in *Nov. de fi-
dejuss.* §. *si quis igitur.* in verbis: *fide-
jussorem.* Diligenter * itaq; in hoc
contractu inspiciendum est, ut-
rum fidejussor accedat obligati-
oni, majoris videlicet securitatis
causa, an verò simul cum debito-
re se obliget, & animo novandi
promittat solutionem.

OBSERVATIO XVII.

*Obligatio fidejussoria utrum
transeat ad hæredes defuncti.*

SUMMARIA.

1. *Fidejussoris hæres ex fidejussione
obligatur.*

2. *Fidejussor locum Rei obtinet.*
3. *Limitatio dicti de obligatione hæ-
redis.*
4. *Obligatio fidejussoria, velet dan-
di, vel faciendi, vel mixta.*
5. *Obligatio facti qualis esse debeat,
ut transeat ad hæredes.*
6. *Interpretatio textus Juris Saxo-
nici de hæredis fidejussoria ob-
ligatione.*

7. *Praxis Curia Regalis.*

¶ Sed an obligatio hujusmodi fi-
dejussoria, transeat etiam ad
hæredes defuncti, quæri commo-
dè potest? Affirmativam partem
textus Juris Civilis manifestè red-
dunt: Inprimis * verò textus ex-
pressus in §. *fidejussor.* Instit. de *fidejuf-
sor.* sic habet: *Fidejussor non tantum
ipse obligatur, sed etiam hæredem re-
linquit obligatum, propterea quod * fi-
dejussor locum Rei obtineat, ut in l. 4. §.
fin. ff. de fidejuss.* dicitur. Sicut ergo
principalis debitoris hæredes, eo
defuncto tenentur; ita etiam fi-
dejussoris hæredes eo mortuo
obligati remanent. Quod item
probat textus in l. *fidejussoris. 24. C. de
fidejussor.* his verbis: *Fidejussoris qui-
dem hæres exemplo rei principalis tene-
tur. Sed si idem utrisq; succedat, inter-
cessionis obligatione finita, velut prin-
cipalis tantum debitoris hæres conveni-
ri potest.* Id * tamen non de quavis
fidejussione sed tantum de illa,
quæ fit

quæ sit ex contractu, intelligendum est. Nec * interest sive sit obligatio dandi, sive faciendi, vel mixta, per clarum textum in l. veteris. 13. C. de contra. & committen. stip. cujus is est tenor: *Veteris juris alterationes decidetes generaliter sancim⁹, omnem stipulationem sive in dando, sive in faciendo, sive mixta ex dando & faciendo inveniatur, & ad hæredes, & contra hæredes transmitti; sive specialis hæredum mentio fiat sive non, &c.*

5 Dummodo * non tale sit factum, quod personæ promittentis cohæreat, & quod per alium impleri nequaquam possit. Nam tunc fidejussoris hæredes non teneri, communiter DD. in d. l. veteris, tradunt. Juxta * quam distinctione textus Juris Saxonici lib. i. artic. 9. (qui contrarium innuere videtur his verbis: *Filius etiam resignationem promittentis, nisi ipsemet stipulatus fuerit, aut fidejussores super hoc dederit, adimplere non tenetur.* Et textus Juris Municipalis art. 118.) accipiend⁹ est. Proinde * in Curia etiam Regali inter Partacz quorundam Owieszkow plenipotetem, & Joannem Badowski consulem civitatis Warssaviæ. Anno 1591. fidejussionem extendi ad hæredes, ex ea nimirum ratione, quod actor vigore fidejussoriæ obligationis actionem in rem non autem in

personam dirigere maluerit, pronunciatum fuit.

OBSERVAT: XVIII.

De exceptionibus, & an peremptoria etiam in termino executionis opponi possit?

SUMMARIA.

1. Exceptionum divisio.
2. Exceptiones merè dilatoria quando habeant locum.
3. Exceptiones dilatoria quando opponi debeant.
4. Exceptiones dilatoria seu declinatoria quæ dicantur.
5. Declinatoria quando opponi debeant.
6. Peremptoria exceptiones quæ dicantur.
7. An peremptoria exceptio in executione opponi possit.
8. Peremptoria exceptiones in termino appellationis recte opponuntur, quod in dilatorijs secus est.
9. DD. Juris communis opinio, quod peremptoria etiam in executione objici possint.
10. Exceptioni compensationis etiam in executione locus est.
11. Compensatio vim habet solutionis.
12. Exceptio quæ non impugnat sententiam, potest opponi in executione rei judicata.
13. Accur-

12. Accursius septem casus, quibus peremptoria exceptiones post sententiam objici possunt, recenset.

Quoniam verò de exceptionibus multa passim in jure sunt posita, & diversas earum species DD. Juris comminiscuntur; ideò omiſſis alijs, in principaliores tantum (quas etiam glossa Juris Saxonici lib. 3. art. 22. tangit) inquirere hujus operis ratio suadet. Exceptiones * itaque alia sunt dilatoria, quæ actionem in aliud tempus differunt, & sunt sub duplici differentia; Aut merè * dilatoria, quæ habent locum in solutione, ut potè si fecisti pactum de non petendo usq; ad certum tempus, si ante petis, habet debitor exceptionem, ut in l. 3. §. 1. ff. de except. Item in dote, quæ in pecunia consistit, l. un. §. exactio. C. de rei ux. actione. 3 Has * quamvis in initio litis opponendas, & post litem contestatam, fundata videlicet jam intèctione actoris, probandas esse, textus in l. exceptionem 19. C. de prob. testetur; attamen Fulgos. & Jason idem esse judicium de dilatorijs, sicut de peremptorijs. in d. l. 1. C. de juris & facti ignor. tradunt: Aut * dilatoria quæ & declinatoria Judicij dicuntur, in gl. d. l. 3. ff. de except. idque sit multifariam, ut potè ratione

Judicis, Actoris, Rei, Syndici, Procuratoris, Rescripti, loci, temporis, libelli, fori, causæ, quarum usum in praxi quotidie videmus. Quæ * non solum proponi, sed etiam probari ante litem contestatam debet. Neq; enim possunt reddere judicium nullum, postquam fundatum est, secundum Baldum. in d. l. exceptionem num. 3. Alia * sunt 6 peremptoria, quæ rem de qua agitur perimunt, de quibus in §. appellantur. Instit. de exc. agitur. Sed & istæ quintupliciter distingui solent, ut sunt personæ, obligationis, judicij, pœnæ, & accusationis, quas Petrus Rebuff. supremæ Curia Parisiens. Advocatus, satis doctè collegit. Sed * an hujuscemodi 7 peremptoria exceptiones etiam in termino executionis rei judicatæ opponi possint, nō ita pridem judicio DD. Assessorum Curia Regalis quæsitum fuit. Qua in re, quamvis non nihil difficultatis subesse videatur, idq; propter tam claros in contrarium textus, ut potè in l. peremptorias. 2. C. sent. rescindi nō posse, cujus is est tenor: Peremptorias exceptiones omiſſas in initio, antequam sententia feratur, opponi posse perpetuum edictum manifestè declarat. Quod si aliter actum fuerit, in integrum restitutio permittitur. Et in l. prescriptionem. 8. Cod. de exception.

*seu præscription. in verbis: Præscripti-
onem peremptoriam, quam ante conte-
stari sufficit, omissam, priusquam sen-
tentia feratur, objicere quandocunque
licet. Unde haut obscure colligi
potest; quod latâ sententiâ defi-
nitivâ, exceptio peremptoria nō
opponatur, nisi fortè causa ad-
huc pendeat in appellatione. Nā*

8 * & in termino prosequendæ ap-
pellationis adhuc opponi potest,
per expressum text. in l. per hanc. 4.
C. de temp. & repar. appellat. quod se-
cus est in dilatorijs exceptionib⁹,
per textum in l. ita demum. 13. ibi: Si,
cum primum litem contestareris, non
est tibi eo nomine opposita præscriptio
militia: quod nec, cum appellatio agi-
tur, tibi objici potest. Cod. de procurat.

9 Verum tamen * potior pars D D.
Juris in hanc sententiam inclina-
re videtur, ut scilicet hujusmodi
exceptio etiam in executione op-
poni possit. Nec obstant supra al-
legati textus; Si quidem hoc ve-
rum est in his exceptionibus per-
emptorijs, quæ sententiæ adver-
santur & eam oppugnant; Secus
est in his, quæ eā non oppugnant,
neq; eam iniquitatis aut injusti-
tiæ arguunt, sed contra actionem
opponuntur, & executionem re-
spiciunt, qualis est de solutione
facta. Nam in hoc casu, non dico
male esse judicatum, sed executi-

onem indebitè fieri; solutione
jam facta allego; quod etiam in
executione locum habet, per ex-
pressos ibidem textus juris. Et pri-
mo quidem in l. ex diverso. 17. §. fin.
ff. solut. matrimonio, in verbis: Si in
judicio dotis judex ignorantia Juris
lapsus condemnaverit maritum in soli-
dum, Neratius, Sabinus, doli exceptio-
ne cum uti oportere ajunt; eaque tu-
tum fore. Et in l. Nessenius Appollinaris.
41. §. fin. in verbis: In solidum cōdem-
natus donator actione judicati, nisi in
quantum facere potest, non tenetur be-
neficio constitutionis. ff. de re judic.
Hinc * fit quod etiam exceptio 10
compensationis, quando debi-
tum est liquidum, post sententi-
am in executione opponi possit,
per expressum textum in l. ex cau-
sa. ibi: Eum verò qui judicati conveni-
tur, compensationem pecuniæ sibi debi-
tæ implorare posse nemini dubium est.
C. de compens. Ratio est, quia com-
pensatio non impugnat sententi-
am, sed saltem executionem im-
pedit, ne bis idē exigatur, quod
bona fides non admittit, ut in l. bo-
na fides. ff. de reg. juris. Compensatio
* etenim habet vim solutionis, II
per textum in l. si debitor. ff. qui pot.
in pign. hab. ibi: Nihil interest solverit
an compensaverit. Cum itaq; ex his
* liquido constet, quod exceptio, 12
quæ non impugnat sententiam
possit

possit
ne ejus
forum
cum R
secun
mi Co
produ
vulgo
onis fa
nis con
13 * sept
quibu
nes po
sint. u
factig

OBS

De
flori

1. A

2. D

3. D

4. D

5. D

6. D

7. A

possit opponi etiam in executione ejus; rectè in judicio DD. Assessorum, in causa cujusdā Ogonek cum Raciborski. Anno 1599. feria secunda intrā Octavas Sacratissimi Corporis Christi, dilatio ad producendam apocham (quam vulgo vocant quitantiam) solutionis factæ, in termino executionis concessa fuit. Porro Accursius 13* septem etiam alios casus ponit, quibus peremptoriæ exceptiones post sententiam opponi possint. ut videre est in l. 1. C. de juris & facti igno. in verbo uti.

OBSERVATIO XIX.

*De dilationibus, & an tam a-
ctori, quam reo concedi debeant.*

SUMMARIA.

1. Dilatio est temporis quo aliquid fieri debuit, prorogatio.
2. Dilationum divisio.
3. Dilationes in causis civilibus & criminalibus locum habent.
4. In criminalibus dilationes causa cognita dari debent.
5. In civilibus, an tam auctori quam reo concedi debeant.
6. Conclusio, quod etiam auctori dari possint.
7. Expressa nocent, non expressa non nocent.

8. In Consistorio Principis dilationes dari non debent.

9. Dilationis tempus à Judice quomodo moderari debeat.

10. Praxis Curia in assignando tempore dilationis probatoria dispositionem juris Sax: sequitur.

11. Tempus à lege statutum, an per Judicem minui vel prorogari possit.

12. In causis criminalibus, in quibus pœna sanguinis non irrogatur, quomodo dilationes dari debeant.

In omnibus judicijs actoris petitionem sequi solet rei conventi responsio, atq; ita fit litis contestatio, nisi aliqua exceptio, vel dilatio* ob quam tempus, quo judicium fieri debuit, prorogatur, interveniat. Dilationes* tamen hujusmodi solent fieri, aut generales, omniū videlicet judiciorū & omnium causarū (quas in Curia Limitationes vocamus) aut saltē plerorumq;, ut potè feriatarū causa, quarum etsi variæ apud veteres fuerint appellationes; jure tamen Justiniano, triplices tantum recensentur, ut videre est tot. tit. ff. & C. de feriis. Aut particulares, quæ in singulis causis per se spectantur, & ad petitionem partis concedi solent, per text. in l. 1. & 4. C. de dila. Quod* autem in causa criminali tam auctori quam reo permittan-

tur, nullum est dubium, siquidē
in l. ult. ff. de ferijs & dilat. expresse
 hoc ipsum traditur his verbis: *In*
Capitalibus autem reo tres dilationes,
accusatori due dari possunt, sed utring,
causa cognita: Judicium enim (ut in-
 quit Imp. Justin. *in l. noverint. 2. C.*
ut intra certum tempus crim. questio
terminetur) debet esse diligentia, ut si
nulla rationabilis à reo vel accusatore
dilatio postuletur, urgeant talium cau-
sarum notionem non expectatis moris.
 4 Hinc * itaque manifeste colligi
 potest, quòd non promiscuè; sed
 certis & legitimis ex causis dilati-
 ones istæ in criminalibus conce-
 di debeant; ut potè, si accusator;
 vel reus probationum causa dila-
 tionem à Judice sibi concedi pe-
 tat, veluti ad proferenda testimo-
 nia, quæ sunt in alia provincia vel
 penes absentem. per textum *in l. r.*
in pr. C. de dila. vel ad producendos
 & examinandos testes super cri-
 mine objecto, cujusmodi causa in
 Curia Anno 1591. inter Reginam
 Konopezyna, & Joannem Gora
 Conss. & Syndicum Civitat. Crac.
 occasione cuiusdam cædis agita-
 ta fuit, ubi sententiam Judicij Ci-
 vilis Crac: ob denegatam ad pro-
 ducendos testes dilationem jure
 cassatam & retractatam esse repe-
 5 ri. Sed an * etiam in civilibus tam
 actori quàm reo promiscuè con-

cedi debeant. Major est dubi-
 tatio. Et quod reo etiam in his se-
 mel tantum dilatio concedi sole-
 at, expresse liquet ex textu *d. l. ult.*
ff. de ferijs & dilat. in verbis: *In pecu-*
niarijs causis omnis dilatio singulis cau-
sis plus semel tribui nō potest. Sed hoc
 intelligendum est sine causæ co-
 gnitione: nam & secundò eam da-
 ri causà videlicet cognitā text. *in*
l. oratione. 7. ibi: Sed utilitatis litigan-
tium gratia, causà cognitā, & iterum
dilatio, tam ex eadē quàm ex alia pro-
vincia, secundum moderamē locorum
impertiri solet. ff. de fer. & dilat. testa-
tur. Quod an ad actorem etiā pro-
 duci possit, ambiguum est, siqui-
 dem textus supra allegati indefi-
 nitè loquuntur; & regula juris est,
 Quod actor semper debeat esse
 instructus, per text. *in l. 2. C. de dilat.*
 Juxta quod in Curia quoq; Regni
 in causa Petri Luthomirski, con-
 tra Thomam Rogulski An. 1591.
 feria secunda post Dominicam
 Exaudi, judicatum fuisse liquet.
 Veruntamen * quia dilationes 6
 plerunque dantur probationum
 causa, ut *in l. r. in pr. C. de dilat. & in l.*
argentarium. ff. de judicijs. habetur.
 Probatio autem semper actori in-
 cumbit, per expressum textum
in l. qui accusare. Cod. de edendo. tùm
 quod speciali lege cautum sit, ut
 eò tantum casu dilatio actori nō
 compe-

competat, quando ex Rescripto Principis Reum traxerit ad Judicem extraordinarium, per text. d. l. 2. C. de dilationibus. Unde consequens est, ut in alijs casibus nō expressis competat, siquidem juxta
 7 vulgatam regulam expressa * nocent, non expressa non nocent, per text. in l. nonnunquam. ff. de cond. &c. Sed & æquitas ipsa, quæ ex varijs causarum circumstantijs oriri potest, etiam actori non debere denegari hujuscemodi dilationē suadet, ut notat Speculator tit. de
 8 dilat. num. 26. In * Consistorio verò Principis non solum actori sed etiam reo, dilationes dari non debent, per text. in l. cum à nobis. C. de dilat. Neq; enim (ut in l. 1. C. de relat. habetur) ad cognitionem Principis mittitur aliquid, quod plena instructione indigeat. Dilatio autem probandi causa concessa; ita moderari debet, ut semper distantia locorum ex quibus testimonia proferenda sunt, in consideratione habeantur, per expressum textum in l. 1. C. de dilat. in verbis: *Quod hac ratione arbitramur esse moderandum, ut, si ex ea provincia ubi lis agitur, vel persona, vel instrumenta poscantur, nō amplius quam tres menses indulgeantur. Si verò ex cōtinentibus provincijs, sex menses custodiri justitia est. In transmarina autem dilatione novem men-*

ses computari oportebit. Porro * pra-
 10 xis Curia dispositionem Juris Saxonici hac in re sequi maluit, quo jure ad producenda quævis testimonia spatium tantum sex septimanarum assignari solet, per clarum textum ejusd. Juris lib. 1. art. 62. in verbis: *Testes nominati per sex septimanarum tempora, vel in continenti, si voluerit producantur.* Quamvis * etiam hoc jure, considerata II
 magna distantia locorum temp⁹ à lege statutum prorogari possit, haut absurde dixerim. Nam & ex glossa ejusdem juris lib. 1. artic. 62. haut difficulter id colligi potest. Et communiter DD. in l. 2. ff. de re judic. concludunt, quod Judex tempus à lege statutum possit abbreviare vel prorogare. Multa siquidem in legib⁹ constituuntur, non ut urgente aliqua necessitate, aliter se habere nō possint; sed ut certum sit aliquod jus, à quo temerè, & sine justa causa recedere non liceat. Sicut & appellanti à lege annus ad prosequendam appellationem præstituitur; illud nihilominus tempus ex justa causa poterit diminui vel augeri, ut patet ex c. oblatæ. vers. licet ext. de appellat. Quod etiam in Camera Imperiali receptum esse notat And. Gail. lib. 1. pract. observat. obser. 91. n. 13. Et Chilian. König in sua pract.

Denique* quod à DD. Juris anxie admodum quæri solet. Utrum videlicet in causis criminalib⁹, in quibus poena sanguinis non irrogatur, dilationes ita dari debeant, sicut in civilib⁹; an verò sicut in capitalibus? Arbitrio & cognitioni Judicis relinquendum putarem. Quamvis alij existiment de jure tales dari ut in civilibus. De consuetudine verò ut in capitalibus, ut notat Lanfranc. in sua praxi c. 2. num 3.

OBSERVATIO XX.

De probationibus, & an duo testes ad probandum sufficiant.

SUMMARI A.

1. Probationes facti sunt.
2. Quæ probari non possunt, pro non gestis habentur.
3. Divisio probationum.
4. Plena probatio quæ dicatur, & quomodo fiat.
5. Semiplena probatio quid sit?
6. An duo testes ad probandum sufficiant.
7. In ore duorum vel trium consistit omne verbum.
8. Jure Civili duo testes plenè probant.
9. Numerus testium supplere potest quod deficit in testibus.
10. In causis criminalibus duo testes sufficiunt.

11. Jus Sax: in criminalibus septem testes requirit.

12. Praxis Curie dispositionem Juris Sax: sequitur.

PROBATIONES * quia facti sunt, 1
etsi non videantur ad jus spectare, in eo tamen mod⁹ & forma probationū constituta sunt; quarum in foro & judicijs maximus & frequentissimus est usus, adeò, ut * in ijs tota vis causæ consistat, & 2
quæ probari ostendiq; nequeant, pro non gestis habeantur, per textū in l. in lege fundi. 77. ff. de cont. empt. Sunt * autem probationes (omissis philosophorum distinctionibus) secundum Interpp. Juris sententiam: Aut plenæ, quæ * plenæ, 3
hoc est, tantam fidem judici faciunt, quanta ad finiendam controversiam sufficiens esse videtur; quod fieri solet vel per testes, vel per instrumenta publica, ut patet ex l. in exercendis. 15. C. de fide instrum. Nam hæc duo indubiæ probationis vim obtinent, per textum in l. emancipatione. 11. C. de fide instrum. Aut * semiplenæ, quæ non tantā 4
fidē faciunt, sed opinionem quādam inducunt: quod fit, quando unico teste idoneo & habili, fama nō inconstanti, literis privatis, & confessione, aliquid probatur, prout DD. & glos. in l. admonendi. ff. de jure-

de jurejur. tradunt. His præmissis, non inelegans occurrit quæstio:
 6 An* duo testes ad probandū sufficiant; vel plures requirantur? Et quod Jure Canonico duo testes ad probandum sufficiant, manifesteliquet ex *c. in omni negotio. ext. de testibus*. Cum & sacra scriptura
 7 doceat In* ore duorum vel triū consistere omne verbum. *Deut. c. 19*. Jure autem Civili quamvis ad plenē probandum pluralitatem testium tequiri, tam ex his quæ in *l. 1. §. 2. in verbis: Quanquam quibusdam legibus amplissimus numerus testium definitus sit: tamen ex constitutionibus Principum hac licentia ad sufficientem numerum testium coarctatur; ut Judices moderentur, & cum solum numerum testium, quem necessarium esse putaverint, evocari patiantur: ne effrenata potestate ad vexandos homines, superflua multitudo testium protrahatur. ff. de testibus*. dicuntur; quam etiam ex illis, quæ passim in jure de septem vel quinque testibus tradi solent, colligi possit:
 8 Attamen* verius est, etiam hoc jure duos testes inducere plenam probationem, per textum in *l. ubi. 12. his verbis: ubi numerus testium nō adjicitur, etiam duo sufficient, pluralis enim elocutio, duorum numero contenta est. ff. de testibus*. Nec obstant de pluralitate testium supra allega-

ta, siquidem regulariter sufficiunt duo testes ad probandum; nisi certus aliquis numerus super actū aliquo specialiter requiratur, ut in testamentis, codicillis, donationibus, causa mortis &c. Pro ut nec illud multum facit quod Judex necessarium numerum testium admittere debeat *d. l. 1. Li.* cet enim hoc aliquando contingat, ut plures testes inducantur; attamen si in testimonio proferēdo duo tantū cōcordes sint, probatio plena & perfecta dicēda est. Numerus* enim testium supple-
 9 re solet, quod deficit in duobus testibus, ut gloss. in *l. 3. §. ejusdem quoque*. in verbo: *numerus ff. de testibus*. tradit. Proinde* DD. Juris com-
 10 muniter etiam in causis criminalibus hanc probationem plenam & perfectam esse tradunt, Bart. in *l. 1. §. non autem. in fin. ff. de bonorum poss. secund. tab. & alij*. Jure autem*Saxonum, etiam si in Civilibus causis ex recepta consuetudine idem dicendum sit; attamen in causis criminalib⁹ & proprietarū seu bonorum immobilium septē testes necessario requiri; textus expressi *lib. 1. artic. 8. his verbis: Ubi cunque proprietas donatur seu impignoratur, aut testimonium derogationem juris vite aut sanitatis cujuscunque concernens ferri contingat, hoc Judex*

Judex met septimus, qui coram eo sententias jure adinveniunt, comprobabit. Et lib. eod. artic. 66. ibi: Qui in facto comprehensus fuerit criminali, statim sic debet judicio presentari, & septem virorum testimonio actor eum vincere debet. & c. testantur. Quod jus in practica terrarum Saxoniae non observari, sed duorum testium depositiones in omnibus causis tam civilibus, quam criminalibus sufficere, Chilian König in pract. c. 79. num. 1. in fine. & c. 80. in fine. tradit.

12. Verum * apud nos praxis Curiae in causis criminalibus; ut potè gravissimi praëjudicii, in quibus de sanguine humano agitur, plenum numerum testium, juxta manifestam dispositionem Juris Saxo. requirere solet, quamvis in civilibus (exceptis itidem proprietaribus) Juri Civili & Canonico subscribat, cujus rei exempla quotidie occurrunt.

OBSERVATIO XXI.

De probationibus in causa criminali.

SUMMARI A.

1. Probationes in causa criminali debent esse plenae & sufficientes.
2. Plena probatio quae dicatur?
3. Testes fide digni plenam fidem Judicis faciunt.

4. Confessione rei ultro nea item.
5. Evidentia facti nullis indiget probationibus.
6. Praesumptiones valida ad condemnandum reum non sufficiunt.
7. Satius est facinus nocentis relinqui impunitum, quam innocentem damnare.
8. In dubijs mollienda sunt potius poena quam exasperanda.
9. Casus, quibus praesumptiones admittuntur in criminalibus.
10. Jure Sax: quando evidentes desunt probationes, accusatus propior ad evadendum.

Quod autem * probationes in causa criminali debeant esse plenae & sufficientes, probatur per expressum text. in l. fin. C. de probat. his verbis: Sciant cuncti accusatores, eam se rem deferre in publicam notionem debere, quae munita sit idoneis testibus, vel instructa a apertissimis documentis, vel indicijs ad probationem indubitatis, & luce clarioribus expedita. Quam legem canonisatam legimus, in can. sciant cuncti. 2. quest. 8. Et concordant l. singuli. Cod. de accusat. & l. cum reis. Cod. de poenis; & plures alij textus. Quod in Curia Regni diligentissime attendi solet, prout inter Gertrudem Wahl, & Magistratum Gedanen. Anno 91. observatum id fuit. Dicitur * autem

2 * autem
batio,
biofte
dem
propo
prace
autem
catur,
rest, ut
Valeriu
quer, c
ff. de reg
gumen
cuiq; re
tis def
sape fin
rei ver
rustest
tas, al
firma
ergo
ribus
utiqu
cognit
ex sen
porter
probat
3 cam
dign
& c
hibe
supr
4 est.
ultr
tum

2 * autem plena & sufficiens probatio, quando Judex ex his quæ sibi ostensa sunt, adductus est ad fidem & credulitatem ejus quod propositum est, ut supra obser. præcedenti dictum fuit. Qualiter autem Judex in istam fidem adducatur, certa regula dari non potest, ut ex rescripto D. Hadriani ad Valerium Verum, manifestè liquet, cujus verba in l. testium. 3. §. 2. ff. de testibus sic se habent: *Quæ argumenta ad quem modum probanda cuiq; rei sufficiant, nullo certo modo satis definiri potest, sicut non semper, ita sæpè sine publicis monumentis cujusque rei veritas deprehenditur, alias numerus testium, alias dignitas & auctoritas, alias veluti consentiens fama confirmat rei, de qua queritur fidem.* Hoc ergo (inquit ibidem Imper.) *solum tibi rescribere possum summam; non utique ad unam probationis speciem cognitionem statim alligari debere; sed ex sententia animi tui te aestimare oportere, quid aut credas, aut parum probatum tibi opineris.* Plerumque tamen * hoc fit, vel per testes fide dignos & irreprobabiles, ex visu & certa noticia testimonium perhibentes, ad minus duos, prout supra obser. præcedenti traditum est. Vel * per confessionem Rei ultroneam, & extrà omnem metum carceris, aut tormentorum

in judicio liberè factam, per text. in l. si confessus. 5. ff. de custod. & exhib. reor. Si tamen illa confessio non sit erronea & falsa, hoc est ex errore & falsa opinione criminis patratæ, nullisvè indicijs præcedentibus facta. Nam hoc casu *Confessiones reorum pro exploratis facinoribus haberi non oportet: si videlicet nulla probatio religionem cognoscentis instruat.* l. 1. §. Divus Severus. 17. & §. si quis ultro. 27. ff. de questio. Vel * denique per evidentiam facti, quando videlicet factum non solum Judici, sed unicuique ex populo notorium est, per expressum textum. c. evidentia. 9. extra. de accusat. ubi dicitur: *quod evidentia patratæ sceleris non indigeat clamore accusatoris.* Præsumptiones * verò etiam 6 validæ, ut sunt, fama, opinio, fuga, idq; genus alia, nunquam plenā probationē faciunt in materia criminali ad condemnandū reū, ex ea potissimum ratione, quod (teste gloss. in d. l. fin. C. de testibus) diligentius examinatio fieri debeat, ubi de hominis salute tractatur. Et quod satius sit, eo casu, dum videlicet dubiæ & incertæ sunt probationes, facinus * nocentis relinqui impunitum quàm innocentem damnare: per expressum textum, in l. absentem. 5. in pr. ff. de pænis. In dubio * etenim molliendæ sunt po-

ius poenæ quam exasperandæ, l. penul. ff. de poenis. Nonnunquam
 9 * tamen propter difficultatem probationis, ut potè si maleficium obscura nocte, vel in tumultu aliquo perpetratur, probationes leviores per cōjecturas, & verisimiles præsumptiones admittuntur. Lex enim contenta est ea probatione, quæ fieri potest, si quæstio sui natura difficultatem probationis habet, secundū glos. in l. si cum exceptio. §. in hac actione. in verbo ignorantiam. ff. de eo quod met. causa. &c. Quapropter * secundū
 10 jus etiam Sax: quando factum evidentibus argumentis non probatur, accusatus propior est tunc ad evadendum per juramētum corporale, ut videre est in text. lib. 1. art. 15. in verbis: *Incusatus de quacunque, quæ apud eum non apparuerit, suo se poterit excusare sacramento, id què non nisi cum sex testibus per expressum textum. lib. 1. art. 8. ibi: Si verò extrà iudicium facta fuerit, testimonio septem virorum comprobabitur, & glossa ejusdem juris lib. 1. art. 64. clarè id ipsum indicat. Quod etiam in Curia Regali observari solet.* Et ita inter Bachorski & Wołosz falsi accusatum Anno 91. iudicatum fuit.

An ad quæstiones seu torturas, non præcedentibus plenis & manifestis indicijs, Judex possit aliquem condemnare.

SUMMARIA.

1. *Ad quæstiones nemo condemnari debet, nisi præcedant plena indicia.*
2. *Indicia quæ plena & manifesta sint, iudicis prudentia committitur.*
3. *Indicia plena dicuntur, quæ duobus testibus, quinimò & uno probantur.*
4. *Ad quæstiones Judex procedere non debet, etiam si reus se ad eas trahat, si deficiāt indicia plena.*
5. *Pœna Judicis iniquè aliquem quæstionibus subjicientis, qualis sit?*
6. *Quæstionibus non semper adhibenda est fides.*
7. *In quæstionibus crimen confessus non statim ad mortem condemnari debet.*
8. *Ad quæstiones quando rediri possit.*

HIS * etiam consequens est, quod ad quæstionem seu torturam nemo condemnari debeat, nisi præcedant plena & manifesta indicia, per express. text. in l. milites. §. in verbis: *Oportet autē Judices nec his criminibus, quæ publicorū iudiciorum sunt, ad investigationem*

verita-

veritatis à tormentis initium sumere: sed argumentis primum verisimilibus probabilibusq; uti. Et si his veluti certis indicijs ducti, investigandæ veritatis causa ad tormenta putaverint esse veniendum, tunc id demum facere debent, si personarum conditio patiatur. C. de quest. Necesse est enim (teste Ulp. in l. 2. §. 1. de questio.) ut indicijs & alijs argumentis penè convictus sit reus. Alioquin in ea causa, in qua nullis reus argumentis urgebatur, tormenta non facile adhibenda esse testatur J. C. Paulus in l. unius 18. §. 2. ff. eodem. Prout etiam in Curia Regali inter Samuelem Szydlowski Civem Opatoviæ: & Stanislaum Zallafek reum Annò 69. feria sexta ante festum S. Agnetis decusum fuit. Cujusmodi * autem indicia debeant esse, quia id quoque una certa regula explicari nequit, idcirco totum hoc arbitrio, & prudentiæ Judicis relinquitur, cujus est judicare de suspicionibus & conjecturis, utrum videlicet illæ dignæ & sufficientes sint, vel nō, propter quæ inculpatus torturæ seu quæstioni subijci debeat: per text. in l. testium 3. supra obs. præcedenti allegatum. Quod * autem illa indicia plena & idonea ad torturam censerī debeant, quæ duorum testimonio fuerint comprobata, testatur gloss. in l. fin. in ver-

bis vel indicijs. C. fam. ercis. quinimò secund. Bart. in l. observare. colum. 1. num. 5. C. quorum appellat. non recip. unus etiam testis probatæ fidei, omniq; (ut vulgo dicunt) exceptione major, de veritate criminis admissi deponens, facit indicium sufficiens ad torturam, dummodo aliæ circumstantiæ non obstant, de quo etiam Jul. Clarus. lib. 5. sentent. §. ult. quest. 22. Et Jodocus Damhoud. in praxi rerum criminalium, c. 36. & sequ. (qui in tractatu istius materiæ, etiam tormentorum genera admodum accurate recenset) consulendi sunt. Porro * nullis probabilibus indicijs 4 præcedentibus Judex ad quæstionem procedere non debet, etiā si reus, ultrò sed ad eam trahat. Torquendi enim potestatem habere, est species meri imperij per l. defensores. C. de defensor. Civi. quod conferri non potest privato consensu, per l. privatorum. C. de jurisd. omn. jud. Et ita DD. passim sentiunt, quamvis gloss. in l. interdum 50. §. 1. in verbo damnato. ff. de furtis. contrarium statuatur. Quod * si Judex 5 temerè, & sine ulla evidenti suspitione ad quæstionem rei procedat, punitur. Et quidem (ut nō nulli putant) capitali pœna. per l. decuriones. 16. d. tit. Cod. de quæstion. Sed quia ibi de speciali casu, nem-

pè de decurionibus non torquēdis agitur, idcirco nō video, quomodo in alijs casibus, alijs vè personis hæc poena extendi possit; unde potius putarem extraordinariam poenam pro qualitate cōmissi, Judici infligendam esse. Jus verò Saxonum accusatorem judicem vè, qui injustè torqueri aliquem curavit poenā pecuniariā mulctat, per text. Juris Munic. fol. 129. Quod tamen non aliter intelligi debet, quam si per imperitiā, vel culpam id factum sit. Nam si dolus interveniat proculdubio legitimis poenis afficiendus erit.

- 6 Quamvis * verò finis torturæ is esse debeat, ut veritas criminis perpetrati per eam indagari possit; attamen non omninò neque semper quæstionibus fidem esse adhibendam, patet ex textu l. 1. §. 23. ff. de quæstio. Fragilis enim (inquit ibidem J.C. Ulpianus) res est & periculosa, & qua veritatem fallat. Nam pleriq. patientia sive duritia tormentorum ita tormenta contemnunt, ut exprimi eis veritas nullo modo possit: alij tanta sunt impatiētia, ut quodvis mentiri quam pati tormenta velint: & ita fit, ut etiam vario modo fateantur; ut non tantum se, verum etiam alios criminantur. Proinde * non aliter quis ad mortem condemnari debet, nisi confessionem delicti in tor-

mentis agnoscens, etiam illud extra locum carceris & tormentorum libere confiteatur, per expr. text. Juris Sax. lib. 2. artic. 18. ibi: *Sententiandum non est qualiter quis debeat puniri, antequam appareat per sententiam victus ad condemnandum.* Pro victo autem is habetur, qui coram judicio factum recognoscit, per l. si confessus. ff. de custod. reor. Quod * si à reo retractetur hujusmodi confessio; hoc casu DD. volunt denuò posse rediri ad tormenta, cum prior cōfessio etiam in tormentis facta, sit loco semiplenæ probationis, & faciat indicium sufficiens, ut notat Chilian König in pract. c. 2. de inquis. num. 22.

OBSERVAT: XXIII.

Utrum actore nihil probante, possit nihilominus reo deferri iusjurandum.

SUMMARI A.

1. Juramentum extraordinaria est probationis subsidium.
2. Juramenta temerè deferri non debent.
3. Iusjurandi religio Deum ultorem habet.
4. Actore non probante reus absolvi debet.
5. Jure Sax: actor nihil probans reo potest deferre juramentum.

6. Juramen-

6. *Juramentum imponitur ob inopiam probationum.*
 7. *Distinctio inter inopiam & defectum probationum.*
 8. *Juramenta quando à Judicibus reis imponantur.*

Sed quoniam ex probationum legitimarum inopia, devenitur ad juramentū, quod * est extraordinariæ probationis subsidium per gloss. primam. Sp. Sax. lib. 1. art. 22. vers. de apparentibus. idcirco non incongruè hic quæri potest: Utrum actore nihil probante, possit nihilominus reo deferri jusjurandum; an verò reus simpliciter absolvi debeat? Et certe * Christiani est judicis, ne temerè deferat litigantibus juramēta, propter honorem nominis divini, quod juxta præceptum Decalogi, in vanum sumi non debet. Exod. c. 20. *Jurisjurandi * enim contempta religio, Deum ultorem habet. l. 2. C. de reb. credit. & jur.* Sed causa cognita, ac neq; deficientib⁹ omnibus probationib⁹. Nam * tunc simpliciter actore nihil probante, absolvi debet reus, per clarum text. in c. fin. ibi: *Sane, si actor omninò in probatione defecerit, reus debet (et si nihil præstiterit) obtinere, ext. de jurejur.* Cui concordat ad verbum ferè

textus in l. qui accusare C. de edendo. in verbis: *Actore enim non probante, qui convenitur, etsi nihil ipse præstat, obtinebit: prout in Curia Regali, inter Annam Zioldowna Actricem, & Cives Sandomirien. citatos An. 1591. pronunciatum fuit. Quamvis * Jure Saxonū actor nihil ipse probans, reo super causæ veritate videatur posse deferre juramentum, per textum lib. 1. art. 6. in verbis: Si vero negaverit ignorantiam suam, jurejurando confirmabit. Et art. 7. lib. eodem. in verbis: Si vero postea negare voluerit, suo se ab hoc liberabit juramento. Nam hoc de eo casu intelligendum est, quando actor tales quales probationes adfert. Cum * enim propter inopiā probationum juramento res decidi soleat, ut in l. in bona. 3. C. de reb. credit. & jurejur. Impp. Diocle. & Max. tradunt his verbis: *In bona fidei contrahentibus, nec non etiam in ceteris causis, inopia probationum per Judicem jurejurando causa cognita res decidi oportet. Et in l. ult. §. Licet 20. ibi: vel per juramentum illius si aliæ probationes defecerint. Cod. de jure delib.* Notandum * ergo hic est, quod aliud 7 sit inopia, aliud defectus probationum. Defect⁹ est, si nullæ omninò suppetant probationes, ac eo casu Judex simpliciter absolvere reum*

reum debet, per jura supra allegata. Inopia est, si quædam suppetant, sed ambigua ac parum idoneæ, ac tùm Judex ab uno litigatore jusjurandum exigere potest, quasi dubia causa, ut in *l. admonendi. 31. ibi: Solent enim sæpè judices in dubijs causis, exacto jurejurando secundum eum judicare, qui juraverit. ff. de jurejur. Ad quod pertinet etiam illud Gaji in l. 1. ff. eodem. ubi dicitur: Maximum esse remedium expediarũ litium jurisjurandi religionem: qua vel ex pactione ipsorum litigatorum, vel ex auctoritate Judicis deciduntur controversie. Quam distinctionem praxis Curia observare solet: prout & in causa Georgij von Alten Civis Gedanensis contra Umięcki An. 1596. die 23. Augusti judicatũ memini. Nec scio, an jure legulei quidam Judices nostros exagitent, dum putant illis temerè, & actore nihilominò probante, reo imponere necessitatem jurisjurandi: Cùm tamen id non nisi sub distinctione supra*

8 expressa; vel quia Actor in *supplementum suæ probationis tra-

9 hit *se ad juramentum, ab ijs fieri soleat. Quo casu non fit eidem injuria, cum si ipse non vult jurare, possit actori referre juramentum, de quo infra observat. sequi tractatur.

OBSERVAT: XXIV.

An juramentum referri possit?

SUMMARI.

1. Juramentum referri potest.
2. Distinctio qua declaratur quibus casibus juramentum referri possit.
3. Juramentum aliud est necessarium, aliud Judiciale, aliud voluntarium.
4. Jurisjurandi relatio in famosis actionibus non habet locum.
5. Juramentum delatum incontinenti acceptari debet.
6. Ratio cur in continenti Juramentum acceptandum sit.
7. Juramentũ acceptanti dilatio ad deliberandum danda est.
8. Juramentum deferens, stante deliberatione an possit pœnitere.
9. Jure Sax: deferri potest juramentum etiam si non acceptetur.
10. Pœnitentia non est locus in dilatione juramenti Jure Sax:

EX eodem fonte descendit alia non inelegans quæstio. An juramentum reo delatum referri actori, vel è cõtra possit? Pro parte negativa, innuere expressè videtur text. in *l. Marcellus. 11. §. fin. ff. de act. rer. amot. in verbis: Si quis delatum sibi jusjurandum referre velit; non videtur prætor permisisse. Et in l. idèò Labeo. 13. ff. eod. in verbis: Ideo*

Labeo

*Labeo scribit, mulieri non esse permit-
tendum referre jusjurandum, & ita e-
dictum ordinatum videtur. Contra-
rium * tamen probari potest, per
alios itidem textus juris. Et pri-
mò quidem in l. jusjurandum & ad
pecunias. 34. statim in prin. in verbis:
Etiam de operis jusjurandum deferri
potest, nec de injuria queri adversarius
potest, cum possit jusjurandum referre.
ff. de jurejurand. Et postea in §. datur.
7. ejusdem l. dicitur: quòd detur reo fa-
cultas, ut si malit, referat jusjurandum,
& si is qui petet, conditione jurisjuran-
di non utetur, judicium ei Prator non
dabit. Et additur ibidem ratio: Æ-
quissimè enim (inquit Jureconf.)
hoc facit, cum non deberet displicere
cōditio jurisjurandiet qui detulit. Nec
fine causa Jureconf. Paulus alibi:
Manifesta (inquit) turpitudinis &
confessionis est, nolle nec jurare, nec ju-
ramentum referre. ut in l. manifesta.
38. ff. de jurejurand. Probatum item
per textum in l. delata. 9. C. de rebus
cred. & jurejur. ibi: Delata conditione
jurisjurandi, reus per Judicem solvere
vel jurare, nisi referat jusjurandum,
necesse habet. Quibus ad stipulatur
etiam glossa Juris Sax. lib. 3. artic. 9.
Statim in prin. & artic. 11. circa finem.
Et ita in Curia Regali in causa Joa-
chimi von Alten Civis Gedanen:
contra Paulum Lassorha An. 1591.
pronunciatum fuit. Verum tamē*

* hæc ita distinguenda sunt: Aut 2
enim constat jusjurandum rectè
delatum esse, & tunc locum ha-
bet d. l. 38. Aut certum est iniquè
& malè esse delatum, ut puta illi,
qui hujus rei de qua agitur, nullā
potuit habere notitiam, & tunc
delationem ipso jure non valere.
Aut dubium est, utrum rectè an
secus delatum sit; eo casu de facto
quidem potest recusari, sed an ju-
re sit recusatum nec ne, Judex di-
spicere debet; & si inveniat re-
ctè delatum esse, jubebit eum ju-
rare, aut solvere, aut referre;
Quod si apparuerit, malè fuisse
delatum, consequens erit, ut pro-
nunciet rectè fuisse recusatum,
prout id in l. generaliter. 12. §. Sed ju-
ramento. vers. Sin autē. C. de rebus cre-
dit. & jurejur. exprimitur. Præte-
rea hæc res, (meo quidem judi-
cio) etiam hac distinctione haud
incommodè conciliari potest, ut
* scilicet juramentum, quod vul- 3
gò vocant necessarium, à Judice
ob inopiam probationis delatū,
nisi justa causa recusari, & per
consequens alij referri nō possit;
delatum verò à parte parti in ju-
dicio, (quod propter præstitam
Guarandam fieri debet ante li-
tem contestatam) Judice appro-
bante, recusari licitè possit ac re-
ferri, quod probatur per clarum
textum

textum in *c. fin. ext. de jurejurand.* Cui non repugnat *l. jusjurandum. 17. in prin. ff. de jurejurando.* ubi dicitur: *Jusjurandum quod ex conventionne extra judicium desertur, referri non posse.* Id enim de juramentis voluntarijs, quæ pacto constituuntur, & extra judiciû à parte parti deferri solent intelligendum est. Contractui autem sive pacto semel inito, invito adversario renunciare non licet, argum. *l. 1. §. Si 4 convenit. ff. de positi.* Quod *verò etiam in famosis actionibus ejusmodi jurisjurandi relatio locum non habeat, patet ex dict. *c. fin. ext. de jurejurando.* ut probat Chilian König in practica *c. 66. num. 2.* Obiter autem in hac quæstione notandum est, quod *juramentum uni ex litigatoribus delatum, in continenti ab eo acceptari debeat. Nam ex intervallo susceptum nihil proficit, per textû. in *l. si quis jusjurandum. C. de rebus credit. & jurejur.* ut potè si is cui desertur jusjurandû, discesserit priusquam juret, neq; remissum sit ei jusjurandum, secundum tenorem *l. remit. 6. ff. de jurejur.* postea frustra jurabit, quamvis initio se juraturum suscepisset, teste Ulp. in *l. nō erit juratum. §. §. fin. ff. de jurejur.* qui dicit: *Si neg. juratum est, neg. remissum jusjurandum, pro eo debet haberi, ac si res*

in jusjurandum admissa nō esset. Neq; *enim parum interest deferētis, 6 utrum statim juretur, an postea. Vix enim ulli tam perfrixtæ frontis reperiuntur homines, qui delato jurejurando non commoveantur statim religione, & metu numinis Divini. At ubi ex illo metu se recipiendi & cogitandi spaciū amplius datum fuerit, solent plerique latebras & excusationes quærere perjurio & tandem reperiunt, quo sibi persuadeāt se hoc aut illo modo jurātes perjurium evasuros; alij deliberare an nō sit utili⁹ pejerare quā incurrere in id damnum, aut id dedecus, quod sine perjurio passuri essent, & tandem utilitate ducti pejerare in animum inducunt. Debet *tamen 7 ei, qui delatum sibi jusjurandum statim acceptavit, postmodû dari dilatio ad deliberandum, per textum in *d. l. jusjurand. & ad pecunias. 34. in pr. ibi: aut remittendum ei jusjurandum, aut spaciū dandum, ut certioretur, & sic juret. ff. de jurejur.* Stante *verò hujuscemodi deliberatione licitum est juramentû deferenti, ex causa poenitere, ac novas in ea causa probationes subinde repertas adferre & allegare, per text. in *l. si quis jusjurandum. C. de rebus credit. ibi: Si quis autē Sacramentum intulerit, & hoc revo-*

care ma-

OBSERVATIO XXV.

An jus probandi per juramentum transeat ad heredem.

SUMMARI A.

1. *Heres cum defuncto pro una persona quomodo censetur.*
2. *In locum alterius succedens justam causam habet ignorantia facti ipsius.*
3. *Heres non tenetur jurare super facto defuncti.*
4. *Fictione juris heres pro una persona censetur cum defuncto.*
5. *Factum defuncti heredi imputari non potest.*
6. *Jus Sax: heredem teneri ad praestandum juramentum pro defuncto disponit.*
7. *Glossa & praxis ejusdem juris contrarium docet.*
8. *Actor contra heredem juramento petitionem suam probare debet.*
9. *Heres de ignorantia tantum jurare potest.*

Cohæret superioribus etiã hæc quæstio: An jus probandi per juramentũ transeat ad heredem defuncti? Et quamvis prima quidem fronte nullam id difficultatem habere videatur, propterea, quod leges * unã quodammodo esse personam heredis, & ejus qui in eum transmittit hereditatem disponunt,

care maluerit, licere quidem ei hoc facere, & alias probationes si voluerit præstare, &c. Jure autem * Saxonicò, sicut non est opus, ut juramentum delatum in continenti acceptetur: (potest enim juxta consuetudinẽ locorum differri, per textum lib. 2. artic. 11. in verbis: *Et si ea, scilicet pars, juramentum debito tempore non præstiterit. &c.* idq; vel ad spatium sex septimanarum, arg. text. artic. 62. lib. 1. ibi: *Testes nominati, per sex septimanarum tempora producantur. vel ad proximum judicium, per dict. text. art. 62. ibi: vel in proximo judicio fieri debet: quo tempore elapso si non jurat, pro contumace habetur:*) Ita * etiam juxta præscriptum ejusdem juris, non est licitum delatori, durãte istiusmodi dilatione concessa pœnitere, & juramentum revocare: sed si adversarius paratus sit jurare, & actor noluerit recipere, reus tam à præstatione juramenti, quã à debito, pro quo convenitur, absolvi debet: per textum in d. artic. 11. lib. 2. in verbis: *Effet autem quis paratus ad Sacramenti præstationem in tempore deputato, & receptor id renuerit, vel se absentaverit, reus à debito illius & Sacramenti præstatione sit liberatus.*

ut in Novell. 48. statim in prin. videre est: cum quod dictante Regula Juris, ea, quæ ipsis qui contraxerunt, obstant; etiam successoribus eorum obstare videantur: per textum in l. quod ipsis. 143. ff. de reg. juris; attamen quia nimis grave est, ut quis ignorans & invitatus, sub alieni compendij emolumento etiam perjurium anceps subire debeat: ut in l. videamus 4. in prin. ff. de in lit. jur. habetur. Succedens autem
 2 tem * in locum alterius, justam habet causam ignorantie facti ipsius, per textum in l. qui in alteri-
 3 us. 42. ff. de reg. jur. idcirco * verius est, heredem non teneri ad præstandum juramentum super facto
 4 ipso defuncti. Nec * obstant supra dicta. Hæres enim cum defuncto pro una eademque censetur persona, fictione juris, non solum quoad dominij continuationem; sed etiam quoad jura defuncti, ut scilicet in his etiam hæres teneatur; (& hoc est quod d. l. quod ipsis. tradit.) At in rei veritate diversa
 5 est ratio. Factum * enim defuncti nunquam hæredi imputari potest, per textum in l. sicuti poena. 38. ff. de
 6 reg. jur. Porro * textus Juris Sax. lib. 3. artic. 11. heredem ad præstationem juramenti pro defuncto obligari satis clare innuere videtur his verbis: Qui pro Sacramenti præstatione promiserit, moriente reo, idem

promissor, aut rei heres ad Sacramenti tenetur completionem, alias promissor ad solutionem rei, pro qua sacramentum fuerit promissum, obligatur. Verum tamen * glossa ibidem & communis praxis (ut notat Chilian König in pract. c. 66. num. 4. & 5. docent: Hæredem ad præstandum juramentum super facto defuncti, quod actor illi defert, non teneri, si nullam omnino ejus rei, de qua agitur, habeat notitiam, per text. in d. l. videamus. Quinimò licet ex fama publica aliquam concipiat opinionem, nec dum tamen certus sit, idem dicendum esse, testatur glossa Spec. Sax. lib. 3. art. 8. Certò etenim constare ei debet qui juramentum præstare vult, alioquin perjurium committit, per text. in c. animadvertendum 22. qu. 2. Ex his * itaque manifestè colligi potest, quod actor potius petitionem suam quàm hæres factum defuncti juramento comprobare debeat, prout etiam in Curia Regali practitari solet. Si verò * actor ipse jurare nolens, adigat heredem ad præstandum juramentum; eo casu is non aliter jurare debet, quam quod nullam habeat notitiam de debito, seu facto defuncti, ut notat gloss. d. lib. 3. artic. 11. per text. lib. 1. ar. 6. ibi: Si autem actor suis voluerit renunciare testibus, & in Jure Civili

aut

aut feudali heredem imperierit de scientia sua, tunc necesse est, ut de sua scientia dicat veritatem; & si assensus fuerit, solvere debet. Si verò negaverit, ignorantiam suam jurejurando confirmabit, & tunc absolutus erit.

OBSERVAT: XXVI.

Utrum Judex secundum conscientiam, an verò secundum acta & probata judicare debeat.

SUMMARIA.

1. Conscientia est Judex verus.
2. D.D. juris circa hanc questionem diverse opiniones.
3. Judex & testis nemo esse potest.
4. Judex quando supplere potest quid in causa.
5. Judex prout religio suggerit sententiam proferre debet.
6. Judex jurare debet de sententia si bi non liquere.
7. Accursij sententia, quod Judex secundum conscientiam judicare debeat, refellitur.
8. Authoris sententia, quod secundum acta & probata, non autem secundum conscientiam judicandum sit.
9. Accusatore deficiente Judex neminem condemnare potest.

In signis admodum est etiā hæc quæstio: Utrum Judex secun-

dum conscientiam; an vero secundum acta & probata judicare teneatur? Et quamvis prima specie, parva levიაq; hæc videri possint; ut potè, *quod conscientia verus 1 Judex dici soleat, arg. l. 46. ff. de acquir. hered. & teste glos. in §. Sed ista. Instit. de actionibus, quæ fundatur in l. semper in conjunctionibus 197. ff. de reg. jur. Verum tamen *inter DD. 2 juris, tam antiquos, quam recentiores magna est de eo cōtroversia. Martinus etenim antiquus juris glossator, requirit conscientiam: Joannes verò (quem & Cuj. lib. 12. c. 19. sequitur) acta & probata, ut scilicet Judex judicet secundum ea, quæ aguntur & allegantur in judicio. Tutior enim hæc 3 est ratio (ut idem inquit) finiendum litium, quam si obtentu scientia judicis licere permiseris, probationum nullam habere rationem: tum *quod 3 Judex & testis nemo esse possit, per expressum text. in l. ult. Cod. de fideicommiss. Quod si motus religione, ne videlicet aliter quā sciat judicet, non improbè eum facturum dixerim, si judicis personam deponat, & suscipiat testis vel accusatoris, quod etiam probat Cujacius d. loco. Sed Hottomannus illustrium quæstio. 27. in hoc casu distinguendum esse putat. Utrum videlicet ambigua-

tem Judex in causa obscura, an errorem vel falsitatem perspiciat. Nam *priore casu, ex æquo & bono causam quam lædi putabit, adjuvare poterit; *supplendo & proferendo, si quid à litigatoribus, vel ab his, qui negotijs adsistunt, minus fuerit dictum, per expressum textum in l. unic. C. ut quæ desunt advoc. part. judex suppl.* Sin autem bonam causam falsitate aliqua, vel instrumentorum, vel testium lædi videat, quoniam eo casu de conscientia & religione ipsi⁹ agitur, qui *pro-
 5 ut religio suggerit, sententiam proferre jubetur, per textum in l. eum. 79. §. 10. ff. de Judicijs. religiosus judicem facturum putat, (si quidem hujusmodi est, ut ab eo provocatio sit) si ab eo judicio abstineat, & testem se in ea lite, præsertim verò in criminalibus causis præbeat. Nam si ab ejus sententia appellatio interponeretur, superior Judex non tam facilè ea videre posset, quæ illi perspecta sūt. Sin autem provocatio ab eo nulla est, tum quia litigatores fidei ac potestati ipsius se commiserunt existimat divino & humano juri consentaneum esse; ut ex animi sententia religione, & conscientia pronunciet, pro quò multum faciunt text⁹, in l. 3. C. de rebus dubiis. & in l. quasitum. 23. ff. de testib. præ-

sertim si nō ex præscripta formula, sed ex æquo & bono, ac proinde ex arbitrio judicet. Corrasius verò lib. 4. Miscell. quæst. c. 20. existimat, omninò secundum conscientiam judicandum esse; quod probat multis rationibus, quas ibi videre licet. Cujus sententiam Costal. advers. parte 1. in l. illicitas. 6. ff. de off. præsid. cum aliorum convenire putat, si dicamus, ita ex actis Judicem judicare debere, ut tamen nunquam contra conscientiam judicet; alioquin *melius est, ut ju-
 6 ret Judex sibi non liquere, & absolvatur à necessitate judicandi, quemadmodum Aulum Gell. lib. 14. Noct. Attic. c. 2. fecisse legimus. Nisi ex integro indulgeatur sibi tempus, quo melius cognoscere possit. per express. text. in l. Pomponius. 36. ff. de re judic. Neque *enim
 7 hoc casu tenebitur Judex reum absolvere, ut putavit Accursius in §. commodum. Instit. de interdictis. Nec refert quod idem ex l. lex. 22. §. nec verò in verbo testificatione. C. de administrat. tutor. infert. Judicem debere judicare secundum conscientiam. Siquidē ibi non agitur de testificatione judicis privata, sed publica & officiosa, ut scilicet quando tutor ædificiū deformatum Judici testificatur judici-
 aliter, id est vocat Judicem & tes-
 tes,

stes, ut
 lex. 22.
 habet
 8 ut *si
 muni
 & Cui
 press.
 his ver
 quatur
 rum, qu
 dis. ad
 proba
 tiam,
 9 dem
 tore
 quod
 tot. ri
 OBS
 U
 ten.
 solu
 bana

1.

2.

3.

4.

stes, ut illud videant (prout in d.l. 5. *Testium numerus in probatione solutionis facta, quando augeri debeat.*)
 lex. 22. in verbis: & multorum fide) habetur, jure id reficere possit. Ut
 8 ut* sit, mihi certè magis juri communi consentanea videtur Joan. & Cujas sententia, ut potè cui express. text. in l. illicitas. 6. §. veritas. his verbis: *Præses provincie id sequatur, quod convenit eum ex fide eorum, quæ probantur, ff. de off. præstidis.* adstipulatur. Nam si absque probationibus secundum scientiam, Judici liceret judicare, eadem ratione* deficiente accusatore, damnare eidem liceret, quod fieri non potest, per text. tot. tit. C. de accusat. & inscript.

OBSERVAT XXVII.

Utrum creditor debitum petens, an verò debitor allegans solutionem, propior sit ad probandum?

SUMMARI A.

1. *Solutionem allegans mettersius probare debet.*
2. *Debitor exceptionem solutionis opponens, actoris partes sustinet.*
3. *Solutionem allegans, an etiam contra chyrographum ad probandum admittendus sit.*
4. *Nihil tam naturale est, quam eo modo dissolvi quodq. quo colligatum est.*

5. *Testium numerus in probatione solutionis facta, quando augeri debeat.*
6. *Scriptura authentica an testibus convinci possit.*
7. *Instrumentum publicum & privatum quot testibus improbetur.*
8. *Debitor solutionem probante, an fidejussor ipsius liberetur.*

IN praxi quotidie fere videmus, quòd debitorū atque æris alieni actiones ut plurimum juramento decidantur; idcirco non absrequari possit, Utrum creditor debitum petens, an verò debitor allegans solutionem, propior sit ad probandum? Hanc quæstionem Jus Sax. clarè admodum enodare videtur. Spec. Saxon. lib. 2. artic. 6. his verbis: *Omne* persolutum debitum, duobus hominibus solutionem videntibus & audientibus debitorem probare necesse est.* Et in lib. 1. artic. 65. ibi: *Omnia debita ante solutionis diem cui debentur licitè persolvantur, dummodo in eo loco fuerint soluta, à quo creditor ea poterit libere deportare: ipse autem ad hac testimonio indiget duorum virorum, qui solutionem videntur.* &c. Quamvis etenim regulariter actor intentionem suā probare teneatur, alioquin reus omnino absolvend⁹ est, ut supra obfer. 22. copiosius docui: attamen
 * in hoc casu, cum etiam reus 2

exceptionem debiti soluti opponens, partes actoris sustinere dicatur: per express. text. in l. ff. de exceptionib. non injuria certè ad probationem allegationis suæ admitti debet. Quod etiam in Curia Regali observari, perpetua praxis ostendit: prout inter Adler & Umięcki Anno 1596. die 19. Octobr. & alijs quamplurimis pronunciatum fuit. Sed hoc verum est, quando debitum simpliciter verbis tantum
 3 fuit contractum, at* quando chyrographum maioris securitatis causa, à debitore creditori datum, remanet apud creditorem, debitor verò, perente illo debitum allegat solutionem esse factam, an etiam eo casu ad probandum cum duobus testibus admitti debeat? valde dubium est. Et quamvis praxis hodierna eam probationem admittere soleat: attamen quo id jure quæ æquitatis ratione faci-
 4 at, non satis liquet. Cum enim* (teste Justin. in l. nihil. ff. de regulis juris) nihil tam naturale sit, quàm ut eo modo quodq. dissolvatur, quo colligatum est. Summa æquitatis ratio suadet, ut etiam talis chyrographaria obligatio, contrariâ scripturâ ut potè Aponcha (quam vulgus quitantiâ vocat) dissolvatur, aut saltè chyrographum à creditore recipiatur. Neque enim (quod plerique

causari solent) hujusmodi supina negligentia debitoris in repetendo chyrographo attendi debet, siquidè res exigui sit laboris scribere quitantiâ, vel chyrographum à creditore repetere. Sed etiam si ea sententia, (idq. propter textum in l. fin. C. de solut. cujus is est tenor: *Solutionem asseveranti probationis onus incumbit; quo facto, chyrographum condicere potest.*) approbâda esset; attamen non* video cur
 5 numerus saltem testium augeri non debeat; quod textus in l. testium. is. C. de testib. omninò requirit hisce verbis: *Testium facilitatem per quos multa veritati contraria perperantur, prout possibile est, refecantes; omnibus predicimus, ut qui in scriptis à se debita retulerint, non facile audiantur, si dicant omnis debiti vel partis solutionem sine scriptis se fecisse, velint què viles & forsitan redemptos testes super hujusmodi solutione producere; nisi quinque testes idonei & summa atq. integræ opinionis præsto fuerint solutioni celebrata, hique cum Sacramenti religione deposuerint sub præsentia sua debitum esse solutum; ut scientes omnes ita ea statuta esse, non aliter debitum vel partem ejus persolvant; nisi vel securitatem in scriptis capiant vel observaverint præfatam testium probationem, his scilicet, qui jam sine scriptis debitum vel partem ejus solverint, à præ-*
 senti

senti
 pturan
 solum
 grap
 6 am* a
 public
 nimin
 tinet,
 quam
 expres
 is. C. de
 va voc
 mortu
 73. c. 3. i.
 stimar
 ce, & c.
 de quat
 se sub
 aucte
 bº co
 nō a
 cem
 lurio
 bitie
 men
 ti esse
 vel p
 depo
 7 quac
 repr
 strun
 is. C. d
 optim
 pul. N
 cum,

senti sanctione merito excipiedis. Scri-
pturam autem hic intellige, non
solum privatam, ut potè chyro-
graphum aut similem; verum eti-
am * authenticam, Actis nimirū
publicis insinuatam. Eandem e-
nim in exercendis litibus vim ob-
tinēt, tam fides instrumētorum,
quàm depositiones testium; per
expressa verba legis *in exercendis*
15. C. de fide instr. quinimò plus vi-
væ voci inesse fidei videtur, quàm
mortuæ, per text. in *Novel. Constit.*
73. c. 3. in verbis: *Tunc nos quidem exi-*
stimavimus ea, quæ viva dicuntur vo-
ce, & cum jurejurando: hæc digniora fi-
de quam scripturam ipsam secundum
se subsistere. Id tamen in scripturis
authenticis, ut potè inscriptioni-
b⁹ coram Actis recognitis, praxis
nō admittit, nisi contraria hujus-
cemodi scriptura seu Aposta, so-
lutionem vel satisfactionem de-
biti esse factam probetur. Nec ta-
men quodlibet instrumentū tan-
ti esse debet momenti, ut trium,
vel plurimum idoneorū testium
depositionibus præferatur; ali-
quando enim duo * tantum testes
reprobare possunt privatum in-
strumentum, ut notat gloss. in *d. l.*
15. C. de fid. instrument. per text. in *l.*
optimam. 14. C. de contr. & commit. sti-
pul. Non tamen reprobant publi-
cum, nisi tres aut quatuor, per

textum in *l. cum precibus. C. de pro-*
bat. & in c. cum Joannes ext. de fide.
instrum. Sed hoc totum juxta D.
Hadriani definitionem in *l. testiū.*
3. ff. de testibus. judicis arbitrio re-
linquendum esse verius est; ut sci-
licet is ex animi sui sententia æsti-
met, quid aut credat, aut parum
probatum sibi opinetur. Obiter
* notandum est, quod probans
solutionem esse factam nō solum
ipse ab impetitione creditoris ab-
solvatur, sed etiam liberet fide-
jussorem per expressum text. Sp.
Sax. lib. 3. art. 85. in verbis: *Qui pecu-*
niam solvere promiserit, aut suis fide-
jussor. Solvete principali fidejussor libe-
ratur, dummodo id probetur per eun-
dem: quamvis eo casu, quando
principalis debitor jurat se non
debere, fidejussor nihilominus
maneatur obligatus, teste gloss. ejus-
dem juris. *d. lib. 1. artic. 65.* Necesse
enim habet fidejussor, ea, quæ
promisit adimplere, vel per jura-
mentum negare, ut ait text. *d. lib.*
1. artic. 7.

OBSERVAT: XXVIII.

An chyrographum à credito-
re debitori redditum importet
solutionē, & liberet debitorem?

SUMMARIA.

1. Chyrographum restitutum debito-
ri, quomodo liberet eundem.

2. Volen-

2. *Volenti & consentienti nulla fit injuria.*
3. *Praxis Curia Regalis.*
4. *Chyrographum cancellatum non omnino probat solutionem.*
5. *Chyrographa duo, unum restitutum debitori, alterum vero remanens apud creditorem, quid operentur.*
6. *Rationes, cur Chyrographum unū restituens debitori, non videatur eum liberasse à solutione debiti.*
7. *Creditor chyrographo amisso, tenetur dare apocham.*
8. *Apocha quid dicatur, & quando liberet debitorem.*
9. *Chyrographo amisso si debitor neget solutionem, alijs probationibus convincendus est.*

Amplius in eadē materia haud inutiliter quæri potest. An, si chyrographum à debitore creditori datum, postmodum eidem redditum inveniat, solutionē debiri esse factam importet, & idcirco liberet debitore? Pro * parte affirmativa multum facere videntur textus Juris Civilis. Primò in l. Labeo ait. §. 1. ibi: Et ideò si debitor meo reddiderim cautionem, videtur inter nos convenisse ne peterem; profuturamque ei conventionis exceptionem placuit, ff. de pactis. Item in l. creditricem. 7. C. de remiss. pignor. cu-

jus hæc sunt verba: Creditricem patruitui sub obligatione fundi, qui per chyrographum nexus pignori fuerat, jubentem eandem cautionem reddi; pignoris etiā jus remississe videri, manifestum est. Qui tamen textus ita accipiendi sunt, si videlicet volente & consentiente creditore chyrographum debitori sit redditū. Volenti * enim & consentienti 2 nulla fit injuria, per l. in diem. 9. §. 1. ff. de aqua, & aqua pluvie arcend. & in l. cum donationes. 34. Cod. de transact. quemadmodum in Curia Regali sæpius judicatum memini. Nam * si id fiat sine ipsi^o voluntate, de- 3 bitorem nequaquam liberari, pl^o quam manifestum est, per claros textus Juris Civilis. Et primò quidem in l. quod debitori. 15. C. de solut. cujus is est tenor: Quod debitor tuo Chyrographum redditum contra voluntatem tuam adseveras, nihil de jure tuo deminutum est. Quibuscunque itaq; argumentis jure proditis hanc obligationem tibi probanti, eum pro hujusmodi facto liberationem minimè consecutum, judex ad solutionem debiti jure compellet. Facit item l. si chyrographum. 24. ff. de probat. Si chyrographum * cancellatum (idem intel- lige si redditū) fuerit; licet presumptione debitor liberatus esse videtur; in eam tamen quantitatem, quam manifestis probationibus creditor sibi

adhuc

*adhuc deberi ostenderit, rectè debitor
convenitur.* Adstipulatur etiam &
debitor. l. C. de fid. instrum. his ver-
bis: *Debitor tuos quibuscunque ra-
tionibus debere tibi pecuniam si proba-
veris, ad solutionem compellet aditus
Praeses provinciae: nec oberit tibi amissio
(idem dic de redditione) instrumē-
torum, si modo manifestis probationi-
bus eos debitores esse apparuerit.* Quid
5 *vero dicendum esset si de eodē
debito duo conficiantur chyro-
grapha vel instrumenta, quorum
unum restituatur debitori, an ni-
hilomin⁹ debitor liberetur? Qua
in re diversae sunt DD. juris opini-
ones. Quidam enim existimant, e-
tiam hoc casu tacitè intervenisse
pactum de non petendo, ut in *d. l.
2. ff. de pactis.* & ita sentit Paulus de
Castro. Alij (quorū sententia ma-
gis placet) statuunt, obligationē
efficacem manere, nec videri pla-
nè chyrographum redditum, id-
6 que *tribus potissimum probant
rationibus. Prima, quod eadē vis
sit utriusque chyrographi aut in-
strumenti, nec plus creditor ex
duobus exigere possit, quam ex
uno. Unde colligitur, quod red-
dens unū, nihil praejudicii sibi fa-
ciat, quia re ipsa, & quantum ad
effectum, tantum habet, quātum
antea habebat, ipsā videlicet pro-
bandi facultatem, cum nō minus

uno probare potest, quā duobus.
Secūda, quod creditores tum de-
mum soleant reddere chyrogra-
pha, cum non possunt, vel nolunt
amplius petere debitum. At hoc
casu, non censentur nolle petere,
si quidem retinent unū chyrogra-
phū. Tertia, quod chyrogaphū
à creditore debitori possit ob aliā
causam tribui, non ob liberatio-
nem, ut potè propter certitudinē
ubi, quando, & quantum solvere
debeat, ut notat gloss. in *l. pecunia.
l. 4. in ver. majorem. C. de solut.* Credi-
tor vero chyrographū ob aliam
causam retinere non potest nisi
ad probādam obligationem. Un-
de sequitur, quod reddito uno
chyrographo, alio verò retento,
obligatio maneat integra. Hanc
sententiam tenet Julius Pacius in
suis Antinomijis. Proinde *si cre-
7 ditor chyrographum reddere nō
potest, ut potè quia intercedit,
aut igne, aut naufragio absum-
ptum; tunc non est dubium libe-
rari eum dādo apocham, per cla-
rum textum in *l. pecunia. l. 2. C. de so-
lut.* ubi sic deciditur: *Pecunia soluta
professio collata instrumento, majorem
rei gesta probationem continet, quā si
chyrographum accepta pecunia mutua
fuisse redditum.* Apocha *verò est 8
scriptura, qua creditor scribit se
recepisse pecuniam creditā gloss.
in *d. l.*

*in d. l. pecunia. quæ itidem non aliter liberat debitorem, quam si vera & in effectu pecunia persoluta sit. per tex. in l. si accepto. 19. §. 1. ff. de acceptilat. & in l. si obligatum. C. de solut. Hæc autem de amisso chyrographo eatenus vera sunt, in quantum debitor ultrò debitum solvere vult, & solummodo majoris certitudinis causa, chyrographum perit sibi restitui. At secus 9 est, *quando debitor ob amissum instrumentum negat solutionem: Fò enim casu creditoris allegatio de amisso instrumento nò admittitur, sed alijs probationibus debitum probare potest, per text. in l. sicut s. C. de fide instrumit. quæ ita disponit: Sicut iniquum est instrumentis vi ignis consumptis debitores quantitatum deuitarum renuere solutionem: ita non statim casu conquerentibus facile credendum est. Intelligere itaq. debetis non existentibus instrumentis, vel alijs argumentis probare debere fidem precibus vestris adesse.*

OBSERVAT: XXIX.

Exceptio non numeratæ pecunie an de jure locum habeat.

SUMMARIA.

1. Confessio posterior contraria priori attendi non debet.

2. Confessio pro judicato habetur.
3. Confessus debitum in chyrographo obligatur civiliter non naturaliter.
4. Obligatio naturalis requirit consensum.
5. Exceptio non numeratæ pecunie intra biennium opponi debet.
6. Exceptio non numeratæ pecunie transfert onus probandi in creditorem.
7. Exceptio non numeratæ dotis itidem intra biennium competit.
8. In Praxi exceptio non numeratæ pecunie admitti solet.
9. Locupletari nemo cum alieno damno debet.
10. Exceptio non numeratæ pecunie in alijs contractibus, præterquàm in mutuo, an habeat locum.
11. Casus in quibus exceptio non numeratæ pecunie etiam intra biennium non competit.
12. Exceptio non numeratæ pecunie an habeat locum inter mercatores.
13. Gallia consuetudo de hac exceptione.
14. Homines Christianos non decet de apicibus juris disputare.

Sæpius id evenit, ut debitor spe futuræ numerationis, de chyrographū creditori, in quo confiteretur, se certam pecuniæ summā ab eo mutuo accepisse, quo casu, utrum teneatur ad solutionē debiti con-

biti con-
non nu-
re poss-
dem d-
lis exc-
I quide-
sua quis
idinem-
noq. pro-
ter 13. Co-
2 Sempe-
vim re-
lution-
fessis. Sa-
rius ta-
ptione-
3 sumun-
hujus-
confi-
esse d-
tum
4 ralis
quiri-
de no-
delic-
ta, ne-
debi-
& id-
idq. ob-
li. ob-
tur;
num-
5 *inc-
Quæ-
bus

- biti confessi, an vero exceptionē non numeratæ pecuniæ oppone-
re possit, dubiū est? Et primò qui-
dem dicendum videtur, quod ta-
lis exceptio locum non habeat; si
1 quidem * *nimis indignum est, quod
sua quisq; voce dilucidè protestatus est,
id in eundem casum infirmare, testimo-
niog; proprio resistere.* ut in l. generali-
ter 13. Cod. de non num. pecu. traditur.
- 2 Semper * enim propria confessio
vim rei judicatæ obtinet, & ad so-
lutionem cogit. ut in l. uni. C. de con-
fessis. satis disertè exprimitur. Ve-
rius tamen est huiusmodi excep-
tionem competere ex ea potis-
simum ratione, quod * is qui dat
3 huiuscemodi chyrographum, &
confitetur pecuniam mutuo sibi
esse datam, obligetur civiliter rā-
tum, non etiam naturaliter. Natu-
4 ralis * enim obligatio, omninò re-
quirat consensum, arg. l. 1. in fine. ff.
de novat. qui in hoc casu, dum vi-
delicet numeratio non est sequu-
ta, non præsumitur talis fuisse, ut
debitor voluerit se esse obligatū;
& ideo conveniri quidem potest,
idq; cōditione ex lege, ut Inst. de
li. obl. ibi nascitur cōdictio. & c. habe-
tur; sed liberatur exceptione non
numeratæ pecuniæ, dummodo
5 * intra iusta tempora opponatur.
Quæ quævis antea ex Imperiali-
bus Constitutionib; usq; ad quin-

quennium procedebat, attamen
per Constitutionem Imp. Justin.
temp^o illud coartatum est, ut ul-
tra biennij metas huiuscemodī
exceptio minimè extēdatur, per
expressum textum in Inst. d. tit.
de liter. obligat. & in l. de contractibus
14. C. de non num. pecun. in verbis: In
cōtractibus, in quibus pecunia vel alie
res numeratæ, vel datæ esse conscribun-
tur, nō intrā quinquennium (quod an-
tea constitutum erat) non numeratæ
pecunia exceptionem objicere possit, qui
accepisse pecunias vel alias res scriptus
sit, vel successor ejus, sed intrā solum bi-
ennium continuum; ut eo elapso, nullo
modo querela non numeratæ pecunie
introduci possit. Unde * consequens
6 est, quod si creditor alleget pecu-
niam esse numeratā, ipse id pro-
bare teneatur. Præsumptio enim
contra chyrographum, vel inde
sumi potest, quod debitor neces-
sitate adactus admodum facilis
esse soleat ad exhibendam quam-
libet confessionem, dummodo
pecuniæ sibi numerandæ aliqua
spes sit; quod etiam de sponso
dotem confitente dici solet. Nam
* & is intra biennium excepti-
onem non numeratæ dotis ha-
bet, per expressum textum in d.
l. in contractibus. 14. in fine. idque
propter similitudinem rationis,
nempe suspicionē facilitatis. quid

enim non sribit amoris astro percitus
 sponsus, & agit ut potiatur spōsa? Myns.
 in Instit. de lit. oblig. tradit: prout ex
 adverso, elapso biennio hujusce-
 modi exceptio non habet locum
 ob hanc potissimū causam, quod
 jam præsumptio sit contrā debi-
 torem. Neque enim præsimitur
 tam negligens fuisse, ut intra bi-
 ennium non exigeret pecuniam,
 aut saltem chyrographum repe-
 8 teret. Proinde * non absque sum-
 ma æquitatis ratione; etiam in
 praxi hæc de non numerata pecu-
 nia exceptio admitti solet; prout
 id in Curia Reg. inter Ulmias tows-
 ki & Successores Wilczek Anno
 99. mense Martio tractatum fuis-
 9 se memini. Cum * nihil magis sit
 æquitati consentaneum, quam
 ne quis cum alieno damno locu-
 pletetur, per text. in l. nam hoc. 14.
 ff. de con. indebiti: quod certè omis-
 sa hac exceptione sæpius eveni-
 ret. Nec admodum his refragan-
 tur ea, quæ ex d. l. generaliter. 13. C.
 de non num. pec. in contrarium ad-
 10 ducta fuerunt. Textus * etenim il-
 lius legis expressè loquitur de ali-
 is contractibus cum videlicet ex
 alia causa, quam mutui confessio
 fit, in quibus hujusmodi excepti-
 oni locum nō esse plusquam ma-
 nifestum est, per magis clarū tex-
 tum in l. adversus s. ibi: Ignorare au-

tem non debes, non numerata pecunia
 exceptionem ibi locum habere, ubi quasi
 credita pecunia petitur. Cum autem ex
 præcedente causa debiti in chyrogra-
 phum quantitas redigitur: non requiri-
 tur, an tunc, cum cavebatur, numera-
 ta sit: sed an justa causa debiti præcesse-
 rit. C. de non nu. pec. Quod ad secun-
 dum, neque illud multum facere
 potest. Quamvis enim id verum
 sit, quod confessio vim rei judica-
 tæ obtineat, attamen hoc ita in-
 telligendum est, si confessio sit ple-
 na & manifesta; non autem erro-
 nea, qualis omninò hæc est. Nam
 confitetur quidem debitor in ta-
 li chyrographo numerationē ef-
 se factam, sed spe futuræ numera-
 tionis, qua non sequuta, commit-
 titur error facti, qui nemini no-
 cere debet, secundum commu-
 nem DD. opinionem, ut Obs. seq.
 traditur. Porro * sunt certi casus, II
 quib⁹ etiam intra biennium ces-
 sat hæc de nō numerata pecunia
 exceptio; & primus quidem in l.
 cum fidem 4. C. de non numer. pecunia.
 exprimitur his verbis: Cum fidem
 cautionis agnoscens etiam solutionem
 portionis debiti vel usurarum feceris,
 intelligis te de nō numerata pecunia ni-
 mium tardè querelam deferre. Secun-
 dus est, quando debitor confite-
 tur in testamento se recepisse pe-
 cuniam. Eo enim casu meru mor-
 tis vi-

OBSERVATIO XXX.

An indebitè solutum repeti possit.

SUMMARI A.

1. *Indebitum qui solvit sciens, donare videtur.*
2. *Indebitum fit quatuor modis.*
3. *Solvens indebitum per ignorantiam juris vel facti, quando id repetere possit.*
4. *Error juris & facti non nocet, quando agitur de evitando damno, & quomodo id intelligendum.*
5. *Indebitum Jure Civili an ob ignorantiam juris repeti possit.*
6. *Condictio indebiti est juris naturalis.*
7. *Ignorantia facti quando non noceat.*
8. *Condictio indebiti an locum habeat: si debitum ante tempus solutum sit.*
9. *Indebiti conditio quibus casibus cessat.*
10. *Jura omnes scire debent, exceptis minoribus & militibus.*
11. *Ignorantia juris quibus personis non nocet.*
12. *Ignorantia juris non excusat quando juris consultorum copia haberi potest.*

Superiori ad finis valde hæc quoque est quaestio. Utrum videlicet indebitè solutū repeti possit?

tis videtur vera confiteri, per textum in l. 1. Cod. de falsa. caus. adjecit. legat. Tertius est; quando debitor semel atque iterum confessus est, debitum. Actus enim geminatus (ut D.D. loquuntur) multum arguit ad validitatem ejus quod agitur, per expressum text. in l. cum scimus. 22. ibi: Tunc ex utroque genere obligationis, id est tam scriptura, quam confessionis vel depositionis, talem eum esse credendum qualem se & scripsit, & inter acta deposuit: C. de agric. & censit. lib. 11. Sunt & alij plerique, quos D.D. & præsertim Joan: de Platea Insti. de liter. obligat. latè persequitur. Nec desunt, * qui etiam inter mercatores huic exceptioni locum non esse tradant, quod Jason in l. qui pecuniam. ff. si cert. petatur. firmiter tenet. Sed * & Costal. advers. parte. 3. in l. in duobus. 28. §. à fidejussore. ff. de jurejur. in Gallia hanc exceptionem omninò non admitti, & solam ibi confessionem numerationi comparari testatur, idq; ex ea potissimum ratione, quòd * non deceat homines, maximè vero Christianos, de summo jure & apicibus juris disputare, per textum in l. si fidejussor. 20. §. quedam. 4.

ff. Mandat.

- fit. Quamvis in re, quamvis omnis dubitatio per text. in l. 1. his verbis: *Et quidem si quis indebitum ignorans solvit, per hanc actionem codicere potest.*
- 1 *Sed si sciens se non debere, solvit, cessat repetitio. ff. de condict. indebiti. eximi videatur. Cum & juxta vulgatam regulam juris in l. cujus. 53. ff. de reg. juris. Cujus per errorem dati repetitio est, ejus consulto dati donatio est;* id tamen absq; distinctione satis commode explicari nequit. Quia cum quis solvit indebitum ignorans aut
- 2 ** est indebitum utroque jure, civili scilicet & naturali: aut naturali tantum; aut civili tantum; aut est debitum utroque jure. Si ergo indebitum est utroq; jure, vel naturali tantum, ut potest si quis in chirographo dato, spe futurae numerationis, confessus est se debere, quo casu civilis tantum fit obligatio, ut supra obser. præcedenti dictum est; tunc **
- 3 *solutum per quamcunq; ignorantiam, sive juris, sive facti, repeti potest, per claros textus in l. cum & in solut. C. de condict. indebiti, & l. si quasi. 7. C. de non numerata pecunia. Neq; **
- 4 *enim juris error in damnis amittenda rei sua nocet, per express. text. in l. 7. & 8. ff. de juris & facti ignor. Et certe multo minus facti ignorantia, ut ibidem in d. l. 8. habetur, ut notat Chilian König in pract. c. 63. num. 4. prout*

etiam in Curia Regali inter Schnitter & Judæum Nachman An. 96. feria 2. intra Octavas S. S. Corporis Christi judicatum reperi. Æquitas siquidem ipsa suadet, ut id restitatur quod indebitè solutum est; & valde iniquum esset, aliquè ditari cum alieno damno, ut text. in l. nam hoc natura. ff. de cond. indebiti. tradit. Quod ** si indebitum jure civili, sed debitum jure naturali tantum, puta ex minus solemni testamento solvatur, repeti non potest; cum hæc **

5 *condictio sit naturalis, per textum in l. indebiti. 15. ff. de condict. indebiti. & idè ex æquo & bono datur; Id tamen eatenus verum est, quatenus aliquid solvitur per juris, ut in l. regula. 9. §. si quis jus. 5. ibi: Quod si idè repetitionem ejus pecunie habere credunt; quod imperitia lapsi, legis Falcidia beneficio usi non sunt; sciant ignorantiam facti non juris prodesse, nec stultis solere succurri, sed errantibus. ff. de jur. & facti ignor. vel facti ignorantiam supinam, & minus probabilem, ut in d. l. regula. §. 2. in verb. Sed **

6 *facti ignorantia ita demum cuique non nocet, si non ei summa negligentia objiciatur. Quid enim, si omnes in civitate sciant, quod ille solus ignorat? & rectè Labeo definit scientiam neque curiosissimi, neque negligentissimi hominis accipiendam; verum ejus qui eam rem diligenter inquirendo*

quirendo
traditur
rium hi
tia sua
debeat
tia. 7. &
rissimur
ria juris
etiam m
duo ma
rancia s
cit, & da
repetiti
juris, n
damno
denegat
nec obli
quæ ip
ut id er
9. obser.
utroq;
tempus
su solu
pressum
verbis
est, ut a
possit. ff.
dem
probab
10. gi deb
dam c
cessat,
ut in l.
piam,
2. ff. eod

quitendo, notam habere possit. ff. eodē.
 traditum est. Neque* in contra-
 rium his facit, quod juris ignorā-
 tia suum petentibus nocere non
 debeat, per text. in d. l. juris ignoran-
 tia. 7. & 8. ff. de juris & facti ignor. Ve-
 rissimum enim est, quod ignorā-
 tia juris damno non adficiat, sed
 etiam minimè profit; inter quæ
 duo magna est diversitas. Igno-
 rantia siquidem facti lucro adfi-
 cit, & damno liberat, per indebiti
 repetitionem: Ignorantia autem
 juris, neque lucro adficit, neque
 damno liberat, id est, non facit, ut
 denegeretur indebiti cōdictio, sed
 nec obstat quominus denegeretur,
 quæ ipso jure non competit: pro-
 ut id eruditè declarat Cujacius li.
 9. obser. 39. Si* denique debitum sit
 utroque modo, & solvatur ante
 temp⁹ solutioni præfixum, eo ca-
 su solutum non repetitur, per ex-
 pressum textum in l. in diem. 10. in
 verbis: In diem debitor, adeò debitor
 est, ut ante diem solutum repetere non
 possit. ff. de cond. indebit. quod iti-
 dem (nisi per ignorantiam facti
 probabilem solutum sit) intelli-
 gi debet. Sunt* autem & alij qui-
 dam casus, quibus hæc cōdictio
 cessat, ut potè ob rem judicatam,
 ut in l. 1. C. de condic. indeb. causam
 piam, ut in l. cum is qui. 33. §. mulier.
 2. ff. eodem, inficiationem, ut in l. ea

qua 4. C. eodem. transactionem, ut
 in l. in summa. 65. in pr. ff. eodem. jusju-
 randum, ut in l. nam posteaquam. 9.
 ff. de jurejur. & denique ob soluti-
 onem alieno nomine factam, ut
 in l. repetitio. 44. ff. de condic. indebiti
 videre licet. Ad extremum & hoc
 sciendū est, quod quamvis igno-
 rantia juris neminem excusare
 possit, ut supra dictum est. Omnes
 * enim jura scire debent, per ex-
 press. textum in l. leges. 9. ibi: Leges
 sacratissimæ, quæ constringunt homi-
 num vitas, intelligi ab omnibus debent,
 ut universi præscripto earum manife-
 stius cognita, vel inhibita declinent,
 vel permissa sectentur: C. de legibus. at-
 tamen milites, & minores excipi-
 untur. Hi enim propter ætatis de-
 fectum, jus scire nō possunt; pro-
 inde ignorantia non solum illis
 non nocet, sed etiam prodest, ut
 scilicet lucrentur & acquirāt, per
 text. in l. pen. in prin. ff. de jur. & fact.
 ignor. & l. 2. C. eodem. quod etiam in
 militibus locum habet, per text.
 in l. 1. C. de jur. & fact. ignor. quos ar-
 ma magis, quam jura scire debere, sa-
 cratissimus legislator existimavit, ut
 in l. scimus. 22. C. de jure delib. habe-
 tur. At in foeminis & rusticis, quā-
 vis his etiā subveniatur, per text.
 in l. fin. C. de juris & fact. ignor. & l.
 si quis. 7. in verbo rusticitatem. ff. de
 jurisdictione. & in l. si quis. 3. §. & si
 sciens.

sciens. 22. ff. ad Senatusc. Syll. hoc fieri solet, certis tantum casibus in iure expressis, prout d. l. fin. ibi: in his tantum casib⁹, in quibus prateritarum legum auctoritas eis suffragatur, sub-
 12. *veniri; recusetur. Quod etiam* de eo casu intelligendum est, quando peritiores in iure non habuerunt à quib⁹ consilium peterent, per textum in d. l. regula. §. 3. in verbis: Sed juris ignorantiam non prodesse, Labeo ita accipiendum existimat, si juris consulti copiam haberet, vel sua prudentia instructus sit, ut cui facile sit scire, ei detrimento sit juris ignorantia, quod raro accipiendum est. ff. de juris & facti ignor.*

OBSERVAT: XXXI.

Periculum rei debita⁹ utrum ad debitorem vel ad creditorem pertineat?

SUMMARIA.

1. *Periculum rei debita⁹ post moram pertinet ad debitorem secundum communem DD. opinionem.*
2. *Si res eodem modo apud creditorem peritura fuisset, quo apud debitorem interijt, quid juris sit.*
3. *Mora delicto & furto equiparatur.*
4. *Mora aut fit bona fide aut mala.*
5. *Mora non interveniente, si res depereat, cuius periculo id fiat.*

6. *Debitor generis nequaquam interitu liberatur, nisi obtulerit certam speciem.*
7. *In debitore quantitatis quid juris sit.*
8. *Debitor speciei interitu ipsius quando liberetur.*
9. *Mora quomodo compurgari potest per debitorem.*
10. *Mora fidejussoris non nocet principali, sicut & mora patris filio.*

Vetus & intricata etiam hæc est quaestio. Periculum rei debita⁹, utrum ad debitorem, vel ad creditorem pertinere debeat? Quia in re, propter plures eosq; varios Juris Civilis textus, diversæ sunt DD. opiniones. Et quamvis omnes ferè in eo consentiant, quod* post moram debitoris periculum seu interit⁹ rei debita⁹ ad debitorem pertineat, idq; per expressum, & ut illi dicunt magistralem text. in l. quod te. s. ff. de reb. cred. cujus hæc sunt verba: *Quod te mihi dare oporteat, si id postea perierit, quam per te factum erit quominus id mihi dares, tuum fore id detrimentum constat.* Cui ad stipulatur multi alij textus, quos glossa ibidem in verbo *detrimentum*, enumerat; attamen in eo, si res debita eodem modo penes creditorem peritura fuisset, quemadmodum apud debitorem sua sponte perijt, non solum veteres Juris

Civilis

Civilis gl
 Joanner
 illos leg
 & Cassi
 que affe
 fuisse, in
 1. §. ult. i
 abfcti de
 dixerunt;
 interitum
 que cū in t
 tua esset
 sententia
 Martinu
 l. quod te. s.
 in d. l. si pl
 esset. per
 tiffimur
 13. §. fin. in
 te dāstra
 set, mora
 eirefcti
 esset lucr
 Proculu
 luit) ha
 eodem m
 esset per
 quaquā
 stimavi
 moram
 neri ce
 plurim
 Pomp
 ff. depo
 quod,

Civilis glossatores, Martinum & Joannem, sed etiā antiquissimos illos legum professores Sabinum & Cassium atq; Proculum; eorūque assecclas valde dissentientes fuisse, indicio est text. in *l. si plures. 14. §. ult.* in verbis: *Sabinus & Cassius absolvi debere eum, cum quo actum est dixerunt; quia æquum esset naturalem interitum ad actorem pertinere; utique cū interitura esset ea res, etsi restituta esset actori ff. depositi.* Horum sententiam sequutus est etiam Martinus, ut videre est in gloss. *d. l. quod te. 5.* in verbo: *detrimentum.* & in *d. l. si plures. 14.* in verb. *interitura esset.* per textus ibi allegatos, & potissimum in *l. item si verberatum. 13. §. fin.* in verbis: *Sed est verius, si forte distracturus erat petitor, si accepisset, moram passō debere præstari, nam si ei restituisset, distraxisset, & precium esset lucratus. ff. de rei vindic.* Verum Proculus (quē Joannes sequi maluit) hanc distinctionem, utrum eodem modo res debita peritura esset penes creditore vel non; nequaquam admittendam esse existimavit; siquidē generaliter post moram cōmissā, debitorem teneri text. *d. l. quod te. 5.* & alij quam plurimi testentur. In primis verō Pomponius in *l. si in Asia. 12. §. ult. ff. depositi.* disertis verbis docet; quod, *sive ex stipulatu, sive ex testa-*

mento, velex deposito debetur; si post acceptum judicium res interierit, cum detrimento rei pereat. Quod idem planissimē confirmat textus. in *l. si servus 108. §. si ser. 11. ibi: Si servus legatus sit, & moram hæres fecerit, periculo ejus & vivit, & deterior sit. ff. de legat. 1. & in l. si duo. 10. §. ergo 3. ff. de pecunia constit.* his verbis: *Ergo si non stetit per actorem, tenet actio: etiam si per rerum naturam stetit, sed magis dicendum est, subvenir i reo debere: apertissimē innuitur, quod non attendatur, utrum apud creditore res peritura fuisset, nec ne; sed an debitor in mora fuerit? Utroque * e. 2* nim casu indistinctē mora (quæ delicto, ut putā, furto æquiparatur, ut in *l. inter stipulantem. 83. §. pen. ff. de v. o.* videre est) periculo debitorem obligat, quod ex verbis JC. Pauli in *l. si filio familias. 25. §. si post. 2. solut. matrimonio.* apertē colligitur, quod videlicet marit⁹, qui in reddēda dote moram fecerit, omnimodō, hoc est, sine ulla distinctione, periculo dotis obligetur. Mihi certē, remotis hisce JC. disputationibus, ipsam rei æquitatem considerāti, distinctio, quam Hottom. illustrium quæst. 30. ponit, ut * videlicet distinguamus 3 inter eum qui bona fide moram fecit, putans se justam causam habere differendi, & eum, qui mala

fide rem debitam restituere recusat, qui & frustrator rectè appellari potest, ut in *l. sciendum. 21. & l. sequen.* his verbis: *Sciendum est, non omne quod differendi causa optima ratione fiat, mora adnumerandum, quid enim, si amicos adhibendos debitor requirat, vel expediendi debiti, vel fidejussoribus rogandis; vel exceptio aliqua allegetur? mora facta non videtur, si modo id ipsum non fraudandi causa simuletur. ff. de usuris habetur.* Æquitati etenim valdè consentaneum est, ut is, qui bona fide cunctatur, seu moram committit, naturali rei debitæ interitu liberetur, etiam si res apud creditorem peritura non fuisset. Secus in eo, qui mala fide & animo fraudandi in mora est. Is enim hanc malæ fidei suæ subire debet pœnam, ut si ve apud actorem interitura res esset, si ve non, nullatenus interitu ejus liberetur, quod etiam Paulus J.C. in *l. illud. 40. in pr.* his verb: *Illud quoque quod in oratione D. Hadriani est, ut post acceptum judicium, id actori præstetur, quod habiturus esset, si eo tempore, quo petit restituta esset hereditas, interdum durum est.* Quid enim, si post litem contestatam mancipia, aut jumenta, aut pecora deperierint? dānari debet, secundum verba orationis: quia potuit petitor restituta hereditate distraxisse ea. Et hoc justum esse in speciali-

bus petitionibus Proculo placet. Cassius contra sensit. In prædonis persona Proculus rectè existimat, in bona fidei possessoribus Cassius. Nec enim debet possessor aut mortalitatem præstare, aut propter metum hujus periculi temere indefensum jus suum relinquere. ff. de heredit. petit. satis clarè probat. Porro * si nulla mora debitoris interveniente res depereat, cujus periculo id fiat, non incongruè hic quæri potest? Quod itidem propter diversitatem textuum juris, absq; distinctione explicari commode nequit. Primo itaque distinguendum est, inter genus seu quantitatem, & speciem. Si * enim 5 gen^o debetur, tunc debitor summi generis, interitu ipsius minime obligationi eximitur: Cum per rerum naturam genus nunquam perire possit, ut est text. in *l. in ratione. 30. §. incerta. 5.* & ibi gloss. in verbis, *relictum esset. ff. ad l. Falcid.* & per consequens nec debitor quantitatis, per expressum text. in *l. incendium. 11. Cod. si certum petatur.* ubi dicitur: *quod incendium ære alieno non exuat debitorem.* Si * tamē 6 aliquis debeat quantitatem respectu certæ speciei, dicendum est, quod specie perempta, etiam generis si ve quantitatis obligatio non perduret, sed debitor omnino liberetur, ut in *l. in navem. 31. ff. locati.*

locati. &
noxalib. a
debitor
tori a
autem
tunc pro
rerit
beratur,
per exp
cem. 72. in
ea obsule
causa a
bitor ca
mali exco
quam ali
verit. Et
cum am
dior acc
to id, in q
fecit, op
betur
bitoris
tur, pe
bus cred
ris, & n
dente, l
legati. 23
tunc ver
stipulatio
as; non a
mibi: qu
urvo eo
si aut in
6 disti
ra fuer

locati. & in l. electio. §. si is quem ff. de
 noxalib. actio. disponitur. Item* si
 debitor generis obtulerit credi-
 tori aliquam speciem, creditor
 autem eam accipere recusaverit,
 tunc propter morā creditoris in-
 teritu speciei oblatae debitor li-
 beratur, quamvis deberet genus,
 per expressum textum in l. qui de-
 cem. 72. in verbis: Qui decem debet, si
 ea obtulerit creditori, & ille sine justa
 causa ea accipere recusavit, deinde de-
 bitor ea sine sua culpa perdiderit; doli
 mali exceptione potest se tueri; quan-
 quam aliquando interpellatus non sol-
 verit. Etenim non est equum teneri pe-
 cunia amissa: quia non teneretur, si cre-
 ditor accipere voluisset, quare pro solu-
 to id, in quo creditor accipiendo moram
 fecit, oportet esse. ff. de solut. Aut* de-
 betur species, & tunc, si facto de-
 bitoris periit, omnimodo tene-
 tur, per text. in d. l. quod te. ff. de re-
 bus credit. Si verò sine facto debito-
 ris, & nulla mora ejusdem præce-
 dente, liberatur, per text. in l. si ex
 legati. 23. ff. de verb. obligat. cujus hæc
 sunt verba: Si ex legati causa, aut ex
 stipulatu hominem certum mihi debe-
 as; non aliter post mortem ejus tenearis
 mihi; quam si per te steterit, quo minus
 vivo eo, eum mihi dares. Quod ita fit,
 si aut interpellatus non dedisti aut occi-
 disti eum. Sed* et si debitor in mo-
 ra fuerit, & postea eam purgave-

rit, puta oblatione, vel novatio-
 ne, re extincta, perinde liberatur,
 ac si nunquam moram cōmisif-
 set, per textum in l. item si cum. 14. §.
 quod si homo. in verbis: ita ut, si domi-
 nus eum quoquo modo receperit, is, qui
 ex stipulatione convenitur, exceptione
 tutus fiat. ff. quod. met. caus. Denique
 si alius ex parte debitoris, ut pote
 pater aut fidejussor moram fece-
 rit, nihilominus rei interitu debi-
 tor liberatur; is verò qui moram
 fecit, utili actione conveniri de-
 bet, per textum in l. cum filius fami-
 lias. 49. in verbis: At si pater in mora
 fuit, non tenebitur filius: sed utilis actio
 in patrem danda est. Quæ omnia & in
 fidejussoris persona dicuntur. ff. de
 verb. oblig.

OBSERVAT: XXXII.

An aliud pro alio, id est, res
 mobilis pro immobili, vel econ-
 tra solvi possit?

SUMMARI A.

1. Aliud pro alio solvi posse affirma-
 tur.
2. Æstimatio seu precium loco rei an
 succedere possit.
3. Aliud pro alio solvi non potest in-
 vito creditori.
4. Impossibilitas facit, ut aliud pro a-
 lio solvatur, etiam invito cre-
 ditori.
5. Necessitas nullam habet legem.

6. In Praxi Curia observatur, ut loco summa pecuniaria debita, pigora accipiantur.
7. Juramentum à debitore exigere solet, quod aurum & argentum non habeat.
8. Jus Sax. contrarium disponens quomodo intelligendum sit.
9. Distinctio inter jus naturale & civile quoad solutionem.
10. Estimatio Judicis in datione pigorum qualis esse debeat.
11. In exigendo debito, quis ordo servandus sit.

Sed an aliud pro alio, id est, an res mobiles, pro immobili, aut è contra, solvi potest? Et* quidem pro parte affirmativa, faciunt textus Juris hi. Primò, in *l. si domus. 71. §. qui confitetur. 3. ff. de le. 1.* ubi dicitur, quòd, etiam si res aliqua in specie debeat, estimatio tamen ejus solvi possit. *Æquissimum est enim* (inquit ibidem textus) *concedi ei ex causa estimatione officio Judicis prestare.* Secundò expresse innuit Nov. 4. de *fidejuss. & mandat. c. 3.* in verbis: *Si quis mutua verit aurum, debitoris substantia credens, at ille ad restitutionem auri non sit idoneus, substantiam autem immobilem habeat, verum creditor ardeat, aurum omnimodò querens, illi verò non sit facile, neq. ulla mobilis substantia; sed si nec quispiam emptor immobilium ejus rerum adsit: tunc per judicem*

subtili estimatione facta rerum debitoris, secundum quantitatem debiti, possessionem immobilem creditoribus dari necesse est. Tertiò, còvenit cum supra dictis textus in *l. si quis argentum 35. §. si autem. 3. C. de donat.* ubi dicitur: *Quod si donator neque argentum neq. servum habens, vel non tantum quantum donavit, fecerit eorum donationem; tunc pro eo quod deest, estimatio dari debeat.* Et* quod precium seu estimatio loco rei succedere possit, probatur per *l. Imperator. 70. §. fin. ff. de legat. 2.* Cui concordat *c. Ecclesia. 3. ext. ut lite pendente. & c.* Quod tamen DD. verum esse putant in judicijs universalib⁹, puta legati, hæreditatis, & similibus, secundum allegata jura. Secus verò est in singularib⁹, ubi ut precium loco rei fungatur, nò conceditur, per text. in *l. venditor 21. vers. Quid si rem quam vendidi, alio possidete petij, & litis estimationem accepi, utrum precium illi debeo an rem? utique rem: non enim actiones ei, sed rem prestare debeo. ff. de hered. & act. vendita.* Porro* pro parte negativa militat hic textus: Primò in *l. mutuum. 2. §. mutui datio. 1. in fine. ff. de reb. cred.* ubi expresse dicitur, quod aliud pro alio invito creditori solvi nò possit. Secundò textus in prin. *Instit. quibus modis tollitur oblig.* in verbis: *Vel si quis consentiente creditore aliud pro alio solve-*

rit.

rit. Et in l. manifesti juris est. 17. C. de solut. ubi dicitur: *Manifesti juris est, tam alio pro debitore solvente, quam rebus pro numerata pecunia consentiente creditore datis, tolli paratam obligationem.* His ad stipulatur etiam textus in d. l. si domus. 71. §. cum alicui. 4. ff. de legat. 1. ubi dicitur: *quod cum alicui poculum legatum esset, velletq; heres aestimationem prestare, iniquum id esse: neque a pratore impetrari posse.* Verum * hi textus jam allegati, ita accipiendi sunt, si debitori rei debitæ solutio possibilis esset, per expressum text. in l. fidei commissi. 11. §. ex his apparet. 17. ibi: *cum verò ipsum prestari non potest, aestimationem esse prestandam.* ff. de leg. 3. Alioquin, si debitor rei debitæ solvendi facultatem non habeat, tunc etiam si eò casu, nulla scripta lex fuisset; necessitatis tamen ratio (quæ * nullam habet legem, argum. l. 1. ff. de off. Consul.) ad hoc causam perduceret. Nam si non sit idoneus pecuniarum debitor, nec ullus emptor sit bonorum illius immobilium, nihil aliud certe facturus erat, quam proprijs bonis cedere, & ita necessario res ad creditorem veniret, debitum recipere non valentem. Sicut itaque Imperator Justinianus in d. nov. de fidejuss. & mandat. palam fatetur, se hanc legem, etsi min⁹ fortè gra-

tam quibusdā creditoribus, propter suam tamē clementiam, eodem modo sancivisse: Ita * non minori certe æquitatis & benignitatis ratione, in Judicio Regio, inter Alexandrum Pipan, & Antonium Destezy Cives Cracovien: & inter Albertum Fabrum, & Gregorium Serificem, Cives Lublin. Nec non inter Melchiorem Krossnowicz Civem Sadece. & Catharin. Pawlowa Wojaszowa Civem Casimiriensem. Anno 91. decisum fuisse, in libris decretorum reperiri potest, quod videlicet creditores loco sumæ pecuniariæ pignora à debitorib⁹ offerētibus; vel in defectu horum, res immobiles in solutū accipere coacti fuerint: Prius * ta-

men juramento per debitorem præstito, quod aurum, argērum, paratamq; pecuniam & meliora pignora, præter illa quæ ab eodē offeruntur, non habeat: quemadmodum in Curia inter easdem personas, & Moisen Judæum, ac quendam dictum Klucznik Anno 1597. feria secunda post festum S. Jacobi Apostoli Warsaviæ decisum fuisse constat. Quicquid in contrarium Jus * Saxonice dispositum, ut videre est lib. 3. artic. 40. ubi dicitur: *Qui nummos vel argentum solvere debet, si pro hoc pignora præbuit, aut multas, non nisi hoc in præmissi-*

one continetur,) liberatur. Nam & id juxta distinctionem supra allegatam intelligendum est, cum & hoc jure si debito solvendo non suppetant nummi ad pignora) quibus distrahendis ac vendendis datur spacium sex septimanarum) recursus fieri certum sit, per alios itidem expressos textus, ut potè, lib. 1. artic. 70. & gloss. lib. 3. artic. 39. Quamvis non desint, qui & aliam distinctionem hic comminiscantur, ut * scilicet aliud pro alio solvens, quantum attinet jus naturale non liberetur: Naturalis enim obligatio, semper id requirit, quod in illam deductum est, ut in d. artic. 40. & l. 2. ff. si certum petatur. & §. 2. Institut. quibus mod. re contra. oblig. Secus est quoad jus civile. Hoc enim jure, æstimatio judicis loco rei debitæ succedere potest, ut in dictis legibus. Proinde amplius quæri potest. Qualisnam * datio illa pignorum seu æstimatio judicis fieri debeat? Ad hæc vide dict. Novell. de fidejussor. & mandat. cujus verba sic se habent: Rerum verò datio sit hujusmodi, quacunque quidem meliora sunt, dentur creditori, quæ verò deteriora, apud debitorem post debiti solutionem manere sinantur. Etenim non erit justum (inquit ibidem Justinianus) dantem quidem aurum, recipere autem aurum non valentem, sed

coactum suscipere possessionem immobilium, non saltem meliora rerum debitoris percipere; & per hoc habere consolationem: quia si aurum non recipit, aut alia rerum quæ portari possunt, tamen licet ei possessionem non inutilem habere. Unde etsi satis manifestè constet, quod creditor semper habeat electionem, ut scilicet res meliores ad solutionem debiti sui acceptare possit; attamen res illæ ad æquivalentiam usque debiti, & coram Judice æstimari debent, per d. Novell. de fidejuss. & mandat. in verbis: subtili æstimatione facta rerum debitoris, secundum qualitatem debiti, &c. prout etiam in text. Spec. Sax. d. lib. 1. artic. 70. his verbis: tunc pignus exponatur aut vendatur, si pro debitis non poterit obligari. Et si plus valuerit, reo reddatur, si verò minus, iterum pignorando debita adimpleantur. dispositum est. Pro coronide verò obiter notandum est, quod * debitore non solvendo existente, in exactione debiti, ordo talis servari debeat. Primò ut res mobiles & animales, pignoris jure à creditoribus capiantur; & ab illis (si ita libuerit) distrahantur. Quarum precium si non suffecerit, tunc demum ad res soli & immobiles recurratur. Quod si nec quæ soli sunt sufficiant, tunc perveniatur etiam ad jura, per textum

in l.

in l. a Divo
dere judic.
3. art. 39. I
detentio
fra obser
OBSE

Utrum
carceribus

S U

1. Qui c
por

2. L. 12. ta

3. Legu

4. Confue

tab

5. Lex Pa

den

6. Lex J

7. Diffe

8. Jus

ra

9. Debu

sea

sta

nit

10. Cefio

11. Acti

be

12. Cede

pi

ni

13. Jus

ma

in l. à Divo Pio. 15. §. in venditione. 2. ff. de re judic. facit & glos. jur. Sax. d. lib. 3. art. 39. Postremò procedatur ad detentionem personæ, de qua infra observatione sequenti.

OBSERVAT: XXXIII.

Utrum debitor ob as alienum carceribus mancipari possit.

SUMMARIA.

1. Qui caret ære debet luere in corpore.
2. L. 12. tab. in debitores qualis fuerit.
3. Legis 12. tab. de debitoribus verba.
4. Consuetudo apud Roman. post l. 12. tab. de obstrictis ære alieno.
5. Lex Patilio & Papyrio Coss. de iisdem lata.
6. Lex Julia de iisdem qualis fuerit.
7. Differentia inter legem Patiliam & l. Juliam.
8. Jus Novellarum cessionem bonorum introduxit.
9. Debitoribus qui non ex accidenti, sed ex sua negligentia ad egestatem perveniunt, non subvenitur.
10. Cessio bonorum qualis esse debeat.
11. Actiones & petitiones cedi debent.
12. Cedens bonis, quando reddit ad pinguiorem fortunam, conveniri denuo potest.
13. Jus Saxon. debitorem carceribus mancipandum esse statuit.

14. Praxis Curie Jus Sax. sequitur.
15. Debitor in privatis carceribus detineri non debet.
16. Afflictio non est addenda afflictio.
17. Debitores qui commiseratione sunt digni.

IN superiori observatione dictū est. Detentionem personæ debitoris solvendo non existentis de jure licitam esse; quod probatur, primò per vulgatam illam Regulam. *Qui * caret ære, luat in corpore. l. 1. fin. ff. de in jus vocan. & l. 1. in fine. ff. de pænis.* ubi expressè dicitur: quod ij, qui pænam pecuniariam egentes eludunt, coercitionem extraordinariam (intellige detentionem aut similem) inducant. Et * Jure antiquo 12. tab. 2 debitoribus damnati, si judicatum facere non possent, publice vendi, & nervo operam dare soliti erant; teste Gellio Noct. Attic. lib. 20. c. 1. & Livio decad. 1. lib. 6. ubi narrat de facto Manlij, qui centurionem quendam à fœneratorum crudelitate liberaverat. Quinimò quod magis est, hac eadem lege 12. tab. institutum fuit, ut creditores debitoris corpus dissecarent, atque inter se partirentur. Quam legem in gratiam eorum, quib⁹ cum antiquitate commercium est, adjecisse operæ pretium me facturum esse duxi. Lex itaque 12. tab. sic se habet:

- 3 habet: *Aris* * *confesi, rebusq; judicatis* triginta dies *justi sūto*. Post deinde *man^o endo* actio esto. In *jus ducito*. Nec *judicatum* faxit, aut *quips endo* eo in *jure vindicito*, *secum ducito*. Vincito aut *nervo*, aut *compedi* *b^o quindecim pondo*, ne *maiore*, at si *volet minore*. Si *volet suo vivito*, ne *suo vivit*: qui in *vinctum* habebit, *libras faris in dies dato*. Si *volet plus dato*. Et postea: *Ni cum eo pacit*, *sexaginta dies in vinculis retineto*. *Trinis nundinis continuis*, in *comitium* *procurato*, *arisque aestimiam* *judicati* *pradicato*. *Tertijs nundinis capite pennis* *lauto*, aut *trans Tyberim peregre* *venumito*. *Ast si plures* *esunt rei*, *Tertijs nundinis partes* *secanto*. Si *plus minusve* *secuerint*, *se fraude esto*. Post
- 4 ea * *tacito populi consensu* *consuetudo* pro lege observata fuit, ut videlicet *debitoris bona* *omnia distraherentur*, usq; adeo, ut nē ad *victum* quidem & *cultū* quidquam, ei *relinqueretur*, *authore* *Gellio dicto lib. 20. c. 1.* Post * *tertium* *jus* *successit*, per *legem Pætilio & Papyrio Coss.* propter *Lucij Papyrij* *creditoris* *libidinē*, *latam*, ne quis *nervo* aut *compedi* *b^o teneretur*; sed ut *pecuniæ* *credita* *causa*, *bona debitoris*, *non corpus obnoxium* *esset*, ut refert *Liv. l. 8. de cad. 1.* Quartò * *loco* *lata* *fuit* *lex Julia*, ut *debitorib^o* qui *solvendo* *non* *essent*, *bonis* *cedere* *liceret*,

quæ bona *creditores*, si eis *videretur*, *publicè* *constituta* *auctione* *divenderent*: & qui jam *bonis* *cessissent*, in *eos* *creditoribus* *jus* *nullum* *esset*, neque *eos* *vel in* *feruitutem*, vel *ad* *operas* *dandas* *addici* *aut in* *carcerem* *compingi*, aut *ullo* *modo* *in* *eos* *animadver* *tiliceret*, *l. 1. & l. 4. Cod. qui bonis ced. possunt*. Neque * *verò* *existimet* *quispiam*, *nullam* *inter* *hanc* *legem*, & *legem Pætiliam* *differentiam* *fuisse*: *Res* *enim* *longè* *aliter* *se* *habet*. Cum *lege Pætilia* *vincula* *solummodo*, & *nexus* *sublati* *sint*, *carcer* *autem* *privatus*, id est, *custodia* *in* *domo* *creditoris* *usq;* *ad* *legem* *Juliam* *permanferit*, *d. l. 1. C. qui bon. ced. possunt*. Postremò * *accessit* *jus* *Novellarum* *quo* *superiora* *omnia* *abrogata* *sunt*, ut *in* *Novell. Constitut. 135.* *videre* *licet*. Hoc *etenim* *jure* *disponitur*, ne *debitoribus*, qui *in* *universum* *ex* *accidenti*, *non* *supina* *sua* *negligētia* (*istis* *enim* * *nō* *subvenitur*, per *text. in c. non satis. 86. distinct.*) *res* *suas* *amississe* *dicerentur*; & *ideò* *solvendo* *potis* *non* *essent*, *bonis* *omnibus*, (*ita* * *videlicet*, *ut* *etiam* *ad* *sustentandam* *vitam* *nihil* *ejusdem* *relinquatur*, ut *textus* *in* *§. fin. Institut. de actionibus*, & *in* *l. qui bonis. ff. de cess. bonorum* *tradit*) *cedere* *cogantur*. *Jus* *jurandum*

dum tamen, (huscemodi debitor) per adoranda præbeat eloquia, quod nullam rerum causa occasionem aut aurum reliquum habeat, unde aris alieni supplementum faciat, per text. in l. Novella 135. Actiones * præterea omnes & petitiones, quæcunque debitori competunt, competituræ sunt, creditoribus cedi debent, ut si quid fortè aliunde exigere possint, sibi habeant, ut in eadem Novella disponitur. Unde haut obscure colligi potest, quod hoc jure novo, non tantum detentio personæ debitoris, sed etiam occupatio bonorum ipsi omnium sit prohibita. Neque * tamen per hoc liberatur à debito, sed si postea ad pinguiorem fortunam pervenerit, denuò conveniri potest, d. §. fin. Instit. de act. & d. l. in bonis. ff. de cess. bonorum. Verum * jus Saxonicum, contrarium lib. 3. art. 39. his verbis: Qui debita in judicio petit ab eo qui solvendo non est, nec poterit pro eo habere stipulantem, judex eum pro debitis creditori debet presentare, cui cum laboribus & cibarijs (atque sue familie) tenetur providere, & si velit, compedi eum includat, aliter eum non debet tormentare. Et in text: juris Municipalis artic. 27. cum glossa ibidem, disponit. Quod * sanè & si satis durum atque inhumanum videatur; attamen etiam in

praxi servari videmus, prout etià in Curia inter Jetrowa & Dziezà, Cives Crac. An. 1591. pronunciatum fuit. Et quod alimenta à creditore debitori in carceribus detento præstari debeant, extat decretum S. R. M. Crac. feria secūda in vigilia festi S. Jacobi Apostoli, An. 95. inter Vilam & Cives Gedanen. Neq; * tamen debitor privatis carceribus (qui legibus omnino sunt prohibiti ut tot. tit. C. de privat. carce. inhib. videre licet) includi; sed in publico aliquo loco, honesto tamen, minimeq; squalido detineri debet. Negari autem nō potest, quod creditor hac ratione nihil amplius cōsequatur, quàm ut debitorem satis alias miserabilem, magis adfligat, quod * humanitas non admittit, ut in l. Divus. 14. ff. de offic. Præs. habetur. Quod * in his, qui non sua culpa, sed fortunæ vitio ad egestatē redacti sunt nullo negotio concesserim; illos verò qui per aleam, & pocula decoctis omnibus bonis, solvendo non sunt, hac commiseratione minimè dignos, carceribus vero dignissimos existimarē. Cū & Reip. intersit ne quis re sua abutatur. §. Sed & major. Inst. de his qui sunt sui vel alieni juris. quod etià iudices, in cognoscēdis hujusmodi causis, diligēter cōsiderare debēt.

OBSERVA: XXXIV.

Utrum debitor solutionem offerens, liberetur.

SUMMARIA.

1. *Solutionem offerens liberatur.*
2. *Solvere paratus, solventi similis esse censetur.*
3. *Conditio pro impleta habetur, quando non per eum stetit, quominus impleatur.*
4. *Juris Sax. dispositio, quod offerens pecuniam non liberetur.*
5. *Oblatio pecunie qualisnam esse debeat.*
6. *Pecunia in loco publico deponi debet.*
7. *Locus publicus quis dicatur.*
8. *Effectus justa & legitima oblationis.*
9. *Deposita pecunia in loco publico, ita demum liberat debitorem, si ibidem remaneat.*
10. *Obligatio quibus modis contrahitur, iisdem dissolvi debet.*
11. *Obligatio fit quatuor modis.*
12. *Obligatio tollitur itidem quatuor modis.*

AN verò debitore solutionem offerente, creditore eandem non acceptante, obligatio debitoris dissolvatur? Et * quamvis primo quidem intuitu, debitore

oblatione facta omnino liberari dicendum videatur; per express. text. Juris Civilis, in l. si debi. 30. ff. de solut. in his verbis: Si debitor offerret pecuniam, quæ peteretur; creditor nollit accipere, prætor ei denegat actiones. Cum * & aliæ leges eum, qui paratus est solvere, solventi similem faciant, arg. l. Jure Civili. 24. ff. de condit. & demonstrat. quæ tradit. Jure * Civilis receptum esse; quoties per eum 3 cujus interest, conditionem impleri, fit, quominus impleatur; ut perinde habeatur, ac si impleta conditio fuisset. Contrarium tamen * Jus Saxon. lib. 2. 4 artic. 11. his verbis. Cui autem argentum, vel nummi sunt per solvendi licet ad terminum solutionis non veniet, vel si venerit, & pecuniam noluerit acceptare; per hoc tamen pecuniam suam non amisit. Illum vero diem se noscat perdidisse. disponere videtur: Quæ jura inspectâ rei ipsius veritate nequaquam inter se pugnant. Text⁹ * etenim d. l. si debi. non ita simpliciter accipiendus est, sed certis quibusdâ adjectionibus ampliari debet. Et primum quidem requiritur; ut res ipsa cōgruo tempore & loco offeratur, consignetur, & deponatur; ita nimirum, ut is, cui offertur, non habeat impedimentum, quo minus recipere possit, per clarum text. in l. ob signatione 9. C. de solut. in verbis; Ob signatione totius debita

us debita pecunia solemniter facta, liberationem contingere manifestum est. Sed ita demum oblatio debiti liberationem parit, si eo loco, quo debetur solutio fuerit celebrata. Unde satis liquidò constat, quod pecunia oblata ob signari, & quod magis est, *in publico deponi debeat, per express. tex. in l. acceptam. 19. C. de usur. cujus hæc est dispositio: *Acceptam mutuo sortem cum usuris licitis, creditoribus post contestationem offeras ut si non suscipiant; consignatam in publico deponere.* Quis *autem locus publicus dicatur, tradit eadem lex his verbis: *In hoc autem casu publicum intelligi oportet, vel sacratissimas aedes, vel ubi competens Judex super ea re aditus, deponi eas disposuerit.* F. ff. de *deinde istius oblationis sequuntur. Quo subsequuto (inquit textus) etiam periculo debitor liberabitur, & jus pignorum tolletur. Quod *tamen ita verum est, si deposita pecunia ibidem durer, neq; eam postmodum debitor auferat; prout eadem lex in fine admonet: *Creditori scilicet actione utili, ad exactionem earum, non adversus debitorem, nisi forte eas receperit; sed contra depositarium, vel ipsas competente pecunias; id est possidentem pecunias.* Quæ omnia Curia etiã Regalis firmissimè tenet; & ita semper pronunciarur, ut in causa Pauli Kofzucki,

cum tenuarijs villæ Bartodzieje, Anno 96: & alijs, videre licet. Porro, non solum oblatione, modo quò præmissum est, facta, sed & alijs modis liberatur debitor ab obligatione. Quæ in retinenda est regula: Quod *quibus modis con-¹⁰trahitur obligatio; ijs etiam solvi debet, per vulgatam Regulam Juris, quæ docet: *Nihil tam naturale esse, quã eo modo quodq; solvi, quo obligatum est.* l. nihil tam naturale. ff. de diversis reg. jur. Quemadmodum *itaque omnis obligatio quadru-¹¹pliciter, id est, aut re, aut verbis, aut literis, aut consensu contrahitur, per textum in §. fin. Instit. de oblig. ita nullum dubium est, quin eadem quadrifariam tolli possit. Tollitur *enim primò solutione¹² reali & effectuali ejus rei, quam debeo, de qua hic, & in superioribus observationibus dictum est. Secundò, compensatione, ut in l. ejus. 7. C. de solut. Tertiò, acceptilatione, de qua tot. tit. C. & Digestor. de acceptilat. Quartò, novatione seu delegatione cujus fit mentio in l. ex contractu. 2. Cod. d. novatio. & de legat. & observat. sequent. tractabitur.

OBSERVAT: XXXV.

Novatio utrum tollat priorem obligationem.

1. *Novatio qua dicatur.*
2. *Novatio alia voluntaria, alia necessaria.*
3. *Judicium in invitum dari potest.*
4. *Jure novo Novatio non intelligitur facta, nisi id expresse actum sit.*
5. *Novatio ex verbis & verisimilibus conjecturis colligi debet.*
6. *Novatio etiam per acceptilationem fieri solet.*
7. *Delegatio est species novationis.*
8. *Novatio locum habet, si obligatio sequens sit civilis vel naturalis.*
9. *Pupillus sine autoritate tutoris naturaliter obligatur.*
10. *Servus ne naturaliter quidem obligari potest.*

Controversum est apud Juris Interpp. Utrum novatio simpliciter, & de plano tollat priorē obligationem? Et quamvis * ex ipsa definitione Novationis, quæ in l. 1. ff. de Novation. proponitur, manifestè liqueat. *Eam nihil aliud esse, nisi prioris debiti in aliam obligationem vel civilem vel naturalem transfusionem atque translationem, hoc est, cum ex precedenti causa ita nova constituitur, ut prior perimatur: Novatio enim* (inquit ibidem J.C. Ulpian.) *à novo nomen accepit, & à nova obli-*

gatione. Et in §. praterea. Instit. quib. mod. toll. oblig. id expresse dicatur. Novatione tolli obligationem: veluti si id quod tibi Sejus debebat, à Titio dari stipulatus sis. Nam interveniunt nova persona, nova nascitur obligatio, & prima tollitur, translata in posteriorem. &c. Verumtamen DD. in voluntarijs tantum, non autem necessarijs novationibus, id obtinere communiter statuunt, per texum in l. aliam. 29. ff. de Novat. Voluntaria etenim Novatio illa dicitur, quæ fit per stipulationem, id quæ quatuor modis, ut pote, mutata causa vel statu prioris obligationis; vel mutata persona creditoris, vel debitoris, vel deniq; utriusq; quod in l. fin. C. de Novat. clari⁹ explicatur. Necessario verò, quæ per litis contestationē judicio accepto introducitur; ut ex l. unic. C. etiam ob Chyrograph. pec. pign. teneri posse. patet. quæ ideò necessaria appellatur, quia * judicium in invitum dari solet, per textum in l. inter stipulantem. 83. §. 1. ff. de verb. oblig. Porro * jus novum, quod à Justiniano introductum est, ad eum solummodò casum id restringit, si videlicet inter partes expresse hoc actum sit, quod secunda obligatio priorē tollere debeat. Nam & in d. §. praterea. Instit. quib. mod. toll. oblig. Imp. Justin. statim subdit hæc verba:*

verba: Si
terres consti
cum nova
ligationem
dubium er
videretur
presumptio
radice
litatio, qu
solum nova
fer, quotie
tes expresse
novationem
nerunt. A
obligatione
re, ut manet
tio, secund
finitionem
ne apertus
hæc Imp
sticutione
jus is ten
na corrige
us ambigua
siquis vel
vel mutare
quantitate
dam esse cre
cu tempus
vel cautione
aliquid fec
atores int
bil penitus
interiora s
im illis acc

verba : Sed cum hoc quidem inter ve-
 teres constabat, tunc fieri novationem,
 cum novandi animo in secundam ob-
 ligationem itum fuerat: per hoc autem
 dubium erat, quando novandi animo
 videretur hoc fieri & quasdam de hoc
 presumptiones alij in alijs casibus in-
 troducebant: Ideo nostra processit con-
 stitutio, quæ apertissimè definiuit, tunc
 solum novationem prioris obligationis
 fieri, quoties hoc ipsum inter contrahen-
 tes expressum fuerit, quod propter no-
 vationem prioris obligationis conve-
 nerunt. Alioqui & manere pristinam
 obligationem, & secundam ei accede-
 re, ut maneat ex utraque causa obliga-
 tio, secundum nostra Constitutionis de-
 finitionem, quam licet ex ipsius lectio-
 ne apertius cognoscere. Extat autem
 hæc Imperatoris Justinian. con-
 stitutio in l. fin. C. de novationib. cu-
 jus is tenor est: *Novationum nocen-
 tia corrigentes volumina, & veteris ju-
 ris ambiguitates rescantes, sancimus;
 si quis vel aliam personam adhibuerit,
 vel mutaverit, vel pign^o acceperit, vel
 quantitatem augendam vel minuen-
 dam esse crediderit, vel conditionem
 seu tempus addiderit, vel detraxerit,
 vel cautionem minorem acceperit, vel
 aliquid fecerit, ex quo veteris juris con-
 ditores introducebant novationes, ni-
 hil penitus prioris cautela innovari, sed
 anteriora stare, & posteriora in incremē-
 tum illis accedere: nisi specialiter remi-*

*serint quidem priorem obligationem,
 & hoc expresserint, quod secundam ma-
 gis pro anterioribus elegerint. Et gene-
 raliter definimus, voluntate solum esse,
 non lege novandum; & si non verbis
 exprimatur, ut sine novatione causa
 procedat, hoc enim naturalibus in-
 esse rebus volumus, & non verbis ex-
 trinsecus supervenire. Sanè* quan- 5
 do ex verbis alijsq; verisimilibus
 conjecturis necessario colligitur,
 partes à prima obligatione rece-
 dere, & illam in secundam trans-
 ferre voluisse, etiamsi id speciali-
 ter non expresserint, obligatio-
 nem esse immutatam, DD. com-
 muniter tradunt; ut notant And.
 Gail. præf. obser. lib. 2. obser. 30. Myn-
 finger in suis comment. Institut. d.
 §. præterea. tit. quib. mod. toll. obligat.
 in verbis: *expressum fuerit. Quam
 sententiam DD. assessores in cau-
 sa Schirmer contra Jaschke Cives
 Gedanen. An. 99. feria tertia post
 Dominicā Judica, sequuti sunt.*
 Proinde* si acceptilatio interve- 6
 niat, (quæ juxta præscriptum ju-
 ris cōmunis liberat omnino de-
 bitorem etiamsi pecunia soluta
 non sit, per text. in l. 19. §. fin. ff. de
 acceptil.) manifestè colligitur ani-
 mus novandi, id est prioris obli-
 gationis in novam transferendi.
 Sic* cum quis creditori suo dele- 7
 gat vice sua debitorem consenti-
 entem,*

- entem, etiam si expressè dictum non sit, id fieri animo novandi, nihilominus tamen fit novatio, per text. in l. 2. C. de Novat. Insuper
8. * sciendum est, novationem ita demum subsistere posse, dummodo sequens obligatio aut civiliter teneat aut naturaliter, ut puta si pupill^{us} sine autoritate tutoris promiserit, ut in l. 1. ff. de novat. habetur. Nam * hoc casu, quia videlicet pupill^{us} naturaliter tantum obligatur, res idcirco amittitur, & prior debitor liberatur, posterior verò obligatio nulla est, per text. in §. praterca. Instit. quib. mod. tollitur oblig. quod in servo aliter se habet. Nam * is, extra causam sui peculij ne naturaliter quidè obligari potest, per text. in l. servus inscio. 19. ff. de fidejussor. & ideo novatio cum eodem facta manet inutilis, prout in d. l. praterca. traditum est.
6. *Opinio quorundam, quod etiam jure divino non omnes usurae sint prohibita.*
7. *Usurae aliae lucratoriae, aliae compensatoriae, aliae punitoriae dicuntur.*
8. *Nemo alteri cum suo damno benigne facere cogitur.*
9. *Authoris sententia, quod usurae jure Civili sint permixtae, non approbata.*
10. *Dogmata quatuor Synodorum pro legibus observari debent.*
11. *Ususfructus earum rerum quae usu consumuntur, esse non potest.*
12. *Inter usuras & census differentia.*
13. *Census & pensiones ex redditibus venditis sunt liciti.*
14. *Census & pensiones non debent excedere modum aequalitatis.*

OBSERVA: XXXVI.

Usurae an de jure sint licitae.

SUMMARI A.

1. *Usurae jure divino prohibentur.*
2. *Jus Canonicum usuras improbat.*
3. *Usuras approbans pro heretico censetur.*
4. *Leges Civiles non dedignantur sacros Canones sequi.*
5. *Usurae Jure Civili permittuntur, & modus earum praescribitur.*

U Suras non solum jure divino & Canonico, sed etiam Civili omnino esse prohibitas, fortè quis ex his auctoritatibus còcludere possit: Prohibentur * siquidè illae expressè præcepto divino, ut videre est Levit. c. 25. in versic. *Ne accipias usuras ab eo, nec amplius quam dedisti; time Deum tuum, ut vivere possit frater tuus apud te.* Et postea: *Pecuniam tuam nò dabis ei ad usuram, & frugum super abundantiam non exigas.* Psalmo item 14. & apud Ezechielem. cap. 18. Salvator denique ipse

serio

seriò præcipit, ut mutuum dem⁹
 nihil inde sperantes. *Luca cap. 6.*
 Quod item * textus Juris Cano-
 nici omninò probant, ut videre
 est *tot. tit. ext. de usuris.* quinimò
 * hoc eodè jure statuitur, ut per-
 iter asserens, usuras exerce-
 re non esse peccatum, pro hæreti-
 co censeatur. *Clem. unic. in fine, de u-*
suris. Cum autem * nec jura Civilia
 sedignentur sacros Canones se-
 qui, per expr. text. in *l. 1. C. de sum-*
ma Trinitate. in verbis: *Cunctos popu-*
los quos Clementia nostra regit im-
perium, in tali volumus religione ve-
ram. quam Divum Petrum Apostolum
 didicisse Romanis religio usque adhuc ab
 ipso insinuat a declarat, quam Pontificè
 Damasum sequi claret. Consequens
 est, quod etiam legib⁹ Imp. usu-
 ræ sint prohibitæ. Veruntamen
 huic sententiæ manifestè repu-
 gnant expressi juris Civilis textus:
 Et primo quidem in *l. Eos. 29. C. de*
usuris. * qua Imp. Justi. formâ præ-
 scribit usuris certam, ut potè illu-
 trib⁹ personis permittit triètes,
 id est quatuor in centum, Merca-
 toribus autem, qui alias pecunia
 quæstû faciunt, besiales, id est octo
 in centû: Coeteris vero hominib⁹
 semisles, id est sex in centum: Fœ-
 deratoribus deniq; maritimis cẽ-
 estimas, hoc est, duodecẽ in cen-
 tum. Quod item admodum clarè

patet ex *tot. tit. ff. & C. de usuris.* Item
 Novel. Consti. penè infinitis, qua-
 les sunt, *Novell. 32. 33. 34. 106. 121.*
138. 160. in quibus omnib⁹ de usu-
 ris agitur. Hanc itaq; Antinomiã
 Interpp. Juris conciliare cupien-
 tes, multum in eo elaborant. Qui-
 dã * enim lege divina non omnes 6
 usuras, sed illas tantû, quas Judæi
 suã lingua Nesser, hoc est, morsû,
 aut quod tantum dem est, impro-
 bas appellabant, esse prohibitas,
 ut notat Moyses in *suo tract. de u-*
sur. Proinde & illud dictum Salva-
 toris: *Nihil inde sperantes,* non minus pertinere ad
 sortem ipsam principalè, quàm
 ad usuras, atq; ita consilium poti⁹
 esse, quam præceptum existimât.
 Alij * verò quorum sententia est 7
 communior) distinguendum esse
 putant, inter usuras lucratorias,
 compensatorias & punitorias.
 Lucratoriæ etenim usuræ dicun-
 tur, quæ ex mero mutuationis of-
 ficio (quod gratuitum esse debet,
l. fin. ff. de condict. ob turp. caus.) lucrû
 faciunt, & ideò non solum lege
 divina, sed etiam jure gentium &
 Civili prohibentur, per supra al-
 legata Jura. Compensatoriæ ve-
 rò, quæ non lucrum supra sortem
 mutuo datam exigunt; sed saltẽ
 precium seu æstimationem usus
 sortis consumptæ, cum damno
 creditoris

creditoris (quod videlicet tã diu caruit pecunia) petunt ; idcirco non omnino videntur esse prohibita. Nemo* enim alteri cum suo
 8 detrimento benignè facere cogitur, teste Apostolo 2. Cor. 8. & glos. Juris Sax. lib. 1. art. 54. ubi etiam decem ferè casus, quibus usuræ sunt permissæ, recensentur. Punitoriæ deniq; quæ propter moram debitoris in solvendo ex stipulatione provenire solent, summa æquis ratione sustineri possunt. Multum etenim interesse potest creditoris, ut die constituta pecunia mutuata à debitore persolvatur. Unde Paulus J.C. rectè ait : *Usuras non propter lucrum petentium, sed propter moram non solventium infligi, l. cū*
 9 *quidā §. si pupillo. ff. de usur.* Mihi* certè hæ DD. opiniones non usq; adeo satis faciunt. Existimo enim, quod usuræ sint quidem Jure civili permissæ, idque majoris mali evitandi causa; sed nō sint approbata; tū* quod Impp. sacros Canones, & quatuor Synodorū dogmata, sicut sacras Scripturas, & regulas pro legibus observari voluerint, ut Imp. Justin. Novella 131. §. 1. expressis verbis traditur; tum etiam quod* res quæ usu consumuntur, neque naturali ratione, neq; civili, usum fructum recipiant, per express. text. in §. constitui-

tur. *Instit. de usufructu.* Porro* sciendum est, aliud esse usuras, aliud pensiones seu census ex venditis redditibus (quales potissimum in Regno Ecclesiastici habere consueverunt,) provenientes. Cujus rei, malè feriat quidam nulla distinctione habita, census seu pensiones hujuscemodi pro fœnore accipiunt; & vitium hoc Ecclesiastico ordini satis impudenter ascribere audent. Usuræ namque sunt, quæ suprâ sortem unâ cum sorte à debitore creditori restituantur, ut suprâ dictum est. At in hujuscemodi censibus, quia ne dum suprâ sortem aliquid redditur, sed etiam fors ipsa tã diu manet penes venditorem, quamdiu talem pensionem solvit, & aliud saltem pro sorte, nempe redditus, qui est merx in hoc cōtractu, persolvi solet; idcirco* etiam hujuscemodi venditiones redditus, & pensiones seu census inde provenientes, sunt justī & liciti, per textum in c. 1. & 2. in ext. com. de empt. & vendit. in verbis: *Præfatos contractus licitos juriq; conformes, & vendentes eosdem ad ipsorum solutionem censuum & reddituum juxta dictorum contractuum tenores, (remoto contradictionis obstaculo) efficaciter teneri auctoritate Apostolica præsentium serio declaramus.* Si* tamen istæ pensiones

fiones fin
consonæ
licitatis ni
sunt & ul
Civitate. d
nostram. d

OBSER

Comm
trum ad
rò ad con
debeat.

S

1. Comm

ne

2. Comm

3. Dolus

d

4. Dol

5. Leve

m

6. Casus

st

7. Casus

st

8. Re c

tur

9. Esti

10. Ju

n

11. Re

siones sint legitimæ & æquitati consonæ: Nam si terminos æqualitatis nimium excedant, iniquæ sunt & usurariæ, per textus in c. in Civitate. & c. fin. ext. de usuris. & c. ad nostram. de empt. & vendit.

OBSERVA: XXXVII.

Commodata rei periculum, utrum ad commodantem; an verò ad commodatarium spectare debeat.

SUMMARI A.

1. Commodatarius quid prestare teneatur.
2. Commodatum debet esse gratuitum.
3. Dolus tantum quando in commodato prestari debeat.
4. Dolus & culpa quando prestanda sit in commodato.
5. Levis culpa quando prestanda veniat.
6. Casus fortuiti in commodato prestari non debent, & quæ dicantur casus fortuiti.
7. Casus etiam fortuiti interdum prestari solent.
8. Re commodata aliter utens furtum committit.
9. Estimatio emptioni similis est.
10. Jure Sax. domino commodanti non competit actio, nisi adversus commodatarium.
11. Rei commodata dominium an transeat in commodatarium.

12. *Res furto ablata, quando à domino vindicari possint.*

13. *Dolus nemini patrocinari debet.*

PROxima actionibus mutui, est commodati actio; & ideo non inconcinnè quæri potest: Rei commodatæ periculum utrum ad commodantem, an vero ad commodatarium pertinere debeat? Et *jure quidem Civili nullum est dubium, Commodatarium ad præstandum dolum & culpam imò & custodiam obligari, per expressos text. in l. si ut certo. §. §. nunc videndum 2. & §. custodiam. §. & in l. Si mei. 12. & toto ferme tit. ff. commodati. Cujus rei ratio ea potissimum reddi potest, quod commodatum *sit gratuitum. per textum. in §. item is cui. in fin. Instit. quib. mod. re contra. oblig. & plerumque solam utilitatem contineat ejus, cui commodatur. ut in d. l. Si ut certo. d. §. nunc videndum. in fine. videre est. Verum quia plerumq; (ut textus habet) non semper id fieri solet; ideo hac distinctione res explicanda est: Aut *enim hic contractus fit commodantis tantum gratia; ut puta, si quis sponsæ fortè suæ, vel uxori, quo honestius culta ad se deduceretur, commodavit ornamenta; eo casu, si fuerint amissa, præstatum tantum dolum, per express. text.

- text. in d. l. si ut certo. §. interdum. 10.
- 4 Aut* fit utriusq; tam commodatarij causa, quam commodatarij causa, ut in l. in rebus. 18. ff. commodat. in verbis: At si utriusq; veluti si communem amicum ad cœnam invitaverimus, tu quæ ejus rei curam suscepisses, & ego tibi argētum commodaverim: scriptum quidem apud quosdam invenio, quasi dolum tantum præstare debeas; Sed videndum est, ne & culpa præstanda sit: ut ita culpa fiat æstimatio, sicut in rebus pignori datis & dot alibus æstimari solet. Aut* denique ipsius commodatarij utilitatem concernit; & hoc casu præstatur ab eo non solum dolus & culpa, ut supra dictum est, sed etiam diligentia talis, qualem diligentissimus quisque paterfamilias rebus suis adhibet: ita ut tantum* eos casus non præstet, quibus resisti non possit, veluti mortis servorum, quæ sine dolo & culpa ejus accidunt, latronum, hostium vè incursus, piratarum insidias, naufragium, incendium, fugas servorum, qui custodiri non solent, prout id in d. l. in rebus. in princip. hisce verbis exprimitur. Quod tamen fallit in aliis quor casibus, ut* potè, si commodatarius re commodata in alio loco utatur, per textum in d. l. si ut certo. §. Sed interdum. 7. in verb. Sed interdum & mortis damnum ad eum, qui commodatum rogavit, pertinet. Nam si tibi equum commodaveris, ut ad villam adduceres, tu ad bellum duxeris, commodati teneberis; idem erit & in homine. quinimo* & 8 furti tenetur, qui re commodata aliter atque constitutum est, utitur; ut textus ibidem §. quinimo 8. tradit; Quod jure Sax. non obtinet, per textum in l. 3. artic. 22. ibi: In his verò furtum aut rapinam debitor dici non poterit commississe. Vel si interpellatus sit rem restituere, non restituit; tunc quia moram committit, tenetur de casu fortuito, per textum in l. quod te. ff. reb. creditis. Et est expressus textus Sp. Sax. lib. 3. art. 22. Vel si denique expressè pactū interveniat de casu fortuito, per textum in d. l. si ut certo. §. interdum. 10. in verbis. ut putà si quis ita convenit. & c. id est, si forte accipiens de æstimatione reddenda speciatim convenisset. Nam* eo casu æstimatio emptioni similis est, per textum in l. cum fundus. ff. locat. Verum jure Saxonum, quod etiamnum in praxi servari videmus, horum longè diversa videtur esse ratio. Cum etenim* hoc jure ipsi domino commodanti nulla actio competat adversus eum, cui commodatæ rei alienatio facta est; sed necesse habeat cōvenire ipsum commodatarium, per satis clarum text. in l. 2. art.

2. art. 60. ibi: Qui alij equum, vestimen-
ta, vel aliquid mobile concesserit obli-
gaverit, vè, aut quoquo modo res ab ejus
potestate (cum consensu suo) alienetur,
si perspicuus eam rem vendiderit, aut
ultra obligaverit, seu detesseraverit,
vel si eam rem furto spolioquè amiserit,
qui eam in hujusmodi potestatem tri-
buit, nullam nisi adversus eum, cui hanc
rem concesserit aut obligaverit, habet
actionem. Consequens est, * quod
possessio & dominium rei com-
modatæ in ipsum transferatur, &
ideò etiam omne damnum & pe-
riculum ipsum tãquam dominũ
rei, concernere debeat, argumẽ-
to l. necessariò. 8. ff. de peric. & commo-
rei venditæ. Jure autem Civili, quia
in commodato, neque possessio,
neq; dominium transferri potest,
per expressos textus in l. rei. 8. & l.
nemo. 9. ff. commodati. idcirco non
solum adversus commodatariũ,
sed etiam adversus quemcunque
rei commodatæ possessorem, cõ-
modanti datur actio, prout text⁹
in l. fin. §. tales. his verbis: Tales itaq;
ambiguitates veterũ, imò magis (quod
melius dicendum est) ambages nobis
decidentibus in tanta rerum difficul-
tate simplicior sententia placuit: ut in
domini sit voluntate, sive commodati
actionem adversus res accipientem mo-
vere desiderat, sive furti adversus eum
qui rem surripuit: & alterutra earum

electa, dominum non posse ex pœniten-
tia ad alteram venire actionem: Cod.
de furtis. admodum clarè docet.
Quod certè etiam Jure Saxon. di-
cendum videtur; per expressum
textum. lib. 2. artic. 36. in verbis: Qui
post alterum diem furtum aut spoliũ
suum sibi ablatum, apud quenquam in-
venerit, qui illud manifestè emit, & ul-
terius hoc non occultavit, quod is pote-
rit comprobare, ille per manualetm fa-
ctionem non est inculpandus; nisi fortè
sui juris passus sit detrimentum, sed a-
ctor cum licentia judicis suas res potest
vindicare. Ex quo, contrarium
his, quæ supra dicta sunt; inferri
potest; ut scilicet quilibet res fu-
as ubicunque repertas vindicare
possit. Quod verum est * si res tan- 12
quam propriæ alicujus, vero do-
mino furto ablatae sint; secus si
tanquã commodatæ. Nam tunc
commodatarij est periculum, &
domino in commodatariũ actio
competit, ut supra dictum est; cõ-
modatario verò in furem vel eũ
qui possidet: per expressum text.
in d. l. fin. §. 1. ibi. Eum autem qui pro
re commodata cõvenitur, posse adver-
sus furem quidem furti actionem ha-
bere: quinimo interpp. quidã isti
juris textum. d. l. 2. artic. 60. ita re-
stringendum putant, si is qui rem
hujusmodi commodatam pos-
sidet, sciat rem illam fuisse com-
modatam,

modatā, quod tunc liceat domino commodatū etiam ab illo possessore rem suam vindicare; idq;
 13 propter malam fidem. *Nemini** enim dolus suus per occasionem juris contra equitatem naturalem prodesse debet, ut in l. i. §. i. ff. de doli mali & met. except. habetur.

OBSERVA: XXXVIII.

Utrum possessor duobus simul rem petentibus respondere teneatur.

SUMMARI A.

1. Jure Civili petitio unius non impedit petitionem alterius.
2. Jure Sax. post præstitam Varandā actor reum defendere debet, ne ab alio impetatur.
3. Jure Sax. possessor non tenetur respondere priusquam illi qui petunt rem, inter se experiantur.
4. Res litigiosa apud possessorem remanet, vel judici traditur.
5. Multā am præstare tenetur, qui injustè petit rem alienam.
6. Explicatio textus artic. 21. lib. 2.

PROinde si duo eandem rem ab eodem petant, quid Juris sit; haut incongruè hoc loco quæri potest: Et* jure quidem Civili unus petitio non impedit petitionē alterius, & executio in gratiam ejus qui vicerit, fieri poterit; dum-

modo præstet cautionem, si alter rem evicisset; se eam redditurū, ut in l. pen. ff. de pet. heredit. habetur. cujus is est tenor: Cum idem eandem hereditatem adversus duos defendit, & secundum alterum ex his judicatum est, quæri solet, utrum perinde ei hereditatem restitui oporteat, atque oporteret, si adversus alium defensa non esset: ut scilicet, si mox & secundum alium fuerit judicatum, absolvatur is, cum quo actum est: quia neque possideat, neque dolo malo fecerit, quo minus possideret, quod judicio revictus restituerit; an quia possit & secundum alium judicari, non aliter restituere debeat, quam si cautum ei fuerit, quod adversus alium eandem hereditatem defendit. Sed melius est, officio judicis cautione vel satisfactione victo mederi; cum & res salva sit ei qui in executione tardior venit adversus priorem victorem. Cui ad verbum ferè concordat textus in l. is à quo. 57. ff. de rei vindicat. qui sic se habet: Is à quo fundus petitus erat; ab alio ejusdē fundi nomine conventus est: quarebatur, si alterutri eorum jussu judicis fundum restituisset, & postea secundum alterum petitorum res judicaretur, quemadmodum non duplex damnum traheret. Respondi, uter prior Judex judicaret, cum oportere ita fundum petitori restitui jubere, ut possessori caveret vel satisfaceret, si alter fundum evicisset,

um prestare. Jure autem Saxonico longè aliter id observatur: Nam *actor, qui prius petere incepit, post Varandam præstitam, reum defendere tenetur, ne ejus rei nomine ab alio conveniatur; per textum Spec. Sax: lib. 2. artic. 18. ut supra observ. 12. num. 10. dictum est.

Vel *si duo simul petant, & neuter præstitit Varandam, tunc possessor rei petiti nō prius tenetur alicui petentium respondere, quā illi inter se de jure suo experti fuerint, per express. text. lib. 3. artic. 15. in verbis: *Si res hereditaria à duobus post tricesimum defuncti postuletur, nisi lite inter eos sopita, nulli eorum præbeatur.* Prout etiam in Curia An. 1597. Sabbato ante Dominicam Exaudi inter Kreucz & Wajer judicatum fuisse, probari potest. Interea *verò res litigiosa vel apud possessorem remanet, vel etiam judici reservanda traditur, qui eā justiore causam habenti attribuet, & possessor omnino liberabitur, per eundem text. in d. art. 15. in verbis: *Si res litigiosa extiterit, & Judex eam postulet, si ei præsentetur, judex eam rem (usq. ad litis determinationem) obtinebit, & præsentans liberabitur.* Neque *vero impunè fertur is, qui injuste petit rem alienam: multam siquidem parti adversæ præstare tenetur, ut notat gloss. d.

artic. 15. versic. primo in fine, per text. artic. 43. lib. ejusdem. Sed ne *fortè quis in textu lib. ejusdem artic. 21. ubi dicitur, *quod si duo impetant unam rem cum simili testimonio & actione, ipsis æquè res sit dividenda*; contrarium statui existimet; sciendū est, quod ibi textus de eo casu loquitur, quando partes inter se de jure experiuntur, & pares sunt in probatione; non autem quando rem à possessore simpliciter petunt, & uter illorum justiore causam habeat ignoratur: tunc enim hæc quæ supra dicta sunt, locum habent.

OBSERVA: XXXIX.

De pignoribus, & an periculum pignoris ad creditorem pertineat?

SUMMARI A.

1. In pignore præstatum dolus & culpa lata, imò & levis.
2. Levissima culpa & casus fortuitus non præstatum.
3. Pignore casu fortuito amisso, creditor non tenetur ad illius solutionem, & nihilominus creditum petere potest.
4. Pignus manet in bonis debitoris.
5. Casus fortuitus quando creditori imputetur.
6. Incendium vel furtum, an casibus fortuitis adnumerari debeat.

7. *Pignus amissum creditor quando probare teneatur.*
8. *Jus Sax. qua in re differat à jure Civili.*
9. *Conciliatio juris Saxonici cum jure Civili.*
10. *Pignus securitatis causa dari solet.*
11. *Pignus & hypotheca quomodo differant.*

IN materia pignorum hæc potissimum quæstio praticari solet: periculum pignoris amissi, utrum ad creditorem, an verò ad debitorem spectare debeat? Et* Jure quidem Civili hoc contractu dolum & culpam, latam & levem, nō autem levissimam venire, per text. satis clar. in *l. si cum venderet. 13. §. fin. in verb: Venit autem in hac actione & dolus & culpa, ut in commodato, venit & custodia; vis major non venit, Et in l. sequenti. in verbis: Ea igitur quæ diligens paterfamilias in suis rebus præstare solet, à creditore exiguntur. ff. de pignor. act.* palam est. Quod 2* autem levissimam culpam & casum fortuitū creditor in pignore præstare non teneatur; expressè liquet ex textu. *l. quæ fortuitis. 6. in verbis: Quæ fortuitis casibus accidunt, cum prævideri non potuerint (in quibus etiam aggressura latronum est) nullo bonæ fidei iudicio præstantur: & ideo creditor pignora, quæ hujusmodi*

casu interierint, præstare non compellitur, nec à petitione debiti submovetur, nisi inter contrahentes placuerit, ut amissio pignorum liberet debitorem. C. de pignor. act. Unde* haud obscure patet, quod eo casu creditor non solum pignus amissumolvere non teneatur; sed etiam creditum suum à debitore petere non prohibeatur, per expressum textum in *§. fin. Institut. quib. mod. re contra oblig.* Et est ratio: Pignus* e- 4
tenim manet in bonis debitoris, ideoque ipsi perit, per expressum text. in *l. pignus. 9. C. pignor. act.* Hæc* tamen ita intelligi debent, nisi 5
fortè creditor pignus propria auctoritate, sine licentia debitoris occupaverit: nam tunc creditori etiam casus fortuitus imputari solet, per text. in *l. qui ratiario. 30. in verbis: Qui ratiario crediderat, cum ad diem pecunia non solveretur, ratē in flumine sua auctoritate detinuit: postea flumen crevit, & ratem abstulit, si invitatoratiario retinisset: ejus periculo ratem fuisse respondit. Sed si debitor sua voluntate concessisset, ut retineret: culpam duntaxat ei præstandam, non vim majorem. ff. de pignor. act.* Item 6
* si pignus furto vel incendio amissum sit; quia hæc duo plerumque præsumuntur nostra culpa fieri. argumen. text. in *l. 3. §. 1. ff. de off. præf. vigilum. & in l. cum duobus.*

bus. 52. §. *damna* 3. in verbis: *quod si furibus subreptum sit, proprium ejus detrimentum est. ff. pro socio.* consequens est, quod creditor in his casibus amissum pignus præstare teneatur, nisi * probet manifestis probationibus, hosce casus fortuito accidisse, per express. tex. in *l. si creditor. s. in verb. Si creditor sine vitio suo argentum pignori datum perdidit, restituere id non cogitur; sed si culpa ejus deprehenditur, vel non probat manifestis rationibus se perdidisse, quanti debitoris interest, condemnari debet. ff. de pignor. act.* Verum * ius Sax. (quod praxis sequi solet) non solum in eo descrepat à jure Civili, quod licet creditor de pignore absq; sua culpa amisso non teneatur, quoad solutionem ejusdem, creditum tamen suum amittat; sed etiam quod creditori probatio incumbat, pignus sine dolo & culpa sua periisse, per expressum text. *lib. 3. art. 5. in verbis: Quicquid autem homini conceditur aut pignora- tur, ipse illud tenetur reddere non pejoratum, aut in jus aestimatione condemnatur. Moriatur equus aut animal obligatum sine creditoris culpa, hoc ipse solvere non tenetur, si se, ut juris est, à dolo excusabit. Summam autem debitam per hoc creditor amittet, nisi aliter in contractu fuerat stipulatum.* Id * tamen glossa ejusdem articuli in fi-

ne, cum jure Civili non incōgruè conciliare conatur. Existimare enim hunc articulum de eo casu loqui, quando pignus tantum ipsum, nulla interveniente obligatione debitoris, creditori constituitur: textus verò juris Civilis ita intelligi debent, si & debitoris obligatio interveniat, & pign^o securitatis causa datum sit. Pignus * etenim plerumq; majoris securitatis causa dari solet, ut scilicet creditor illud tã diu habeat quoad debitum sit exolutum, ut videre est *tit. ff. & Cod. de pignor. & hypoth.* Quamvis * verò in legibus passim hæc duo pignus & hypotheca confundatur, & (ut J. C. Martianus in *l. res hypotheca. s. 1. ff. de pignor. & hypothec. ait*) nomine tantum differant; attamen pignus pro re mobili, quæ manu traditur; per text. in *l. plebs. 238. §. pign. 2. ff. de verb. signifi.* hypotheca verò pro immobili, quæ sine traditione nuda cōventionione tenetur, propriè accipi debet, ut est textus in *§. item Serviana. 7. vers. nam pignoris, institut. de actionibus.*

OBSERVATIO XL.

An posterior creditor hypothecam priorem habens, creditori priori hypothecam non habenti præferri debeat.

SUM.

SUMMARI.

1. *Qui prior tempore, potior jure.*
2. *Pignus habens præfertur alijs personales actiones habentibus.*
3. *Quod an etiam in pignore judiciali procedat? dubium est.*
4. *Duo vincula fortius ligant, quam unum.*
5. *Occupantis quando melior sit conditio.*
6. *Pignus prætorium facit, ut omnes creditores exaquantur.*
7. *Missus in possessionem, omnibus creditoribus prodest.*
8. *Explicatio. l. si & jure. 10. ff. qui pot. in pign. hab.*
9. *Accursij sententia, quod creditores eo casu communicare debeant.*
10. *Praxis Curie eandem sequitur sententiam.*
11. *Creditores quomodo communicare debeant.*
12. *Creditor intra certum tempus denunciare debet debitum suum, creditori in possessionem missi.*
13. *Contrahens scienter cum debitore post susceptum fraudationis consilium, excluditur e numero creditorum.*
14. *Creditorum ardo in repetendis creditis a debitore.*

IN judicio DD. Assessorum Curie Regalis in causa cujusdam Pomorski, cum Kalowski, quæsi-

cum fuit, quid juris sit; Si creditor posterior, autoritate Judicis in possessionem bonorum debitoris missus, à priore creditore in bonis iisdem conveniatur? Utrum videlicet priori creditori præferri; an cum illo concurrere debeat? Quamvis in re quamvis vulgata illa regula: *Qui prior tempore, potior est jure*, perpetuo servanda esse videatur, tot. tit. ff. & Cod. qui pot. in pign. habeant. interdum tamen evenit, ut qui posterior est, possit esse potior priore, quemadmodum in l. interdum s. ff. qui pot. in pign. hab. refertur; & casus, quibus id fiat, in ll. seqq. ejusdem tituli enumerantur. Inter quos etiam ad præsentem quæstionem pertinens, in l. eos qui p. C. eodem. reperitur; quod *videlicet is, qui accepit pignori, eum in rem actionem habeat; creditoribus omnibus, personales actiones habentibus, præferatur: Cui ad stipulatur etiam textus in l. diversis s. C. eodem. his verbis: *Diversis temporibus eadem re duobus jure pignoris obligata, eum, qui prior datam mutuam pecuniam pignus accepit, potior em haberi, certi ac manifesti juris est: nec alias secundum creditorem distrahendi potestatem hujus pignoris consequi, nisi priori creditori debita fuerit soluta quantitas.* Sed hoc de conventionali pignore, quod ex conventio-

ne &

he & pactis hominum nascitur, ut
nl. 2. Cod. de pratorio pignor. non au-
tem judiciali, intelligendum est.
 Quamvis * enim in judiciali dicē-
 dum esse videatur, per text. in *l. si*
& jure. 10. in verbis: Si & jure judica-
tum, & pignus in causa judicati, ex au-
toritate ejus qui jubere potuit, captum
est; privilegij temporis fore potio-rem
heredem ejus in cujus persona pignus
constitutum est. ff. qui pot. in pign. hab.
Nam cum de pignore utraq; pars con-
tendit, praevalet jure, qui praevenit
(scilicet capere pignus) tempore,
 per text. in *l. si decreto. 2. Cod. eodem.*
 pro quo etiam facit vulgata illa
 Regula: quod vigilantibus jus Civile
 scriptum sit. *l. pupill. 24. ff. quae in frau-*
credit. & c. Pigris enim & negligē-
 tibus Jura non subveniunt, per
 text. in *l. non enim negligentibus. ff. ex*
quib. caus. major. & c. Ac proinde ju-
 re quoq; Saxonum juxta Consti-
 tutionem Ottonis Imp. is qui pos-
 sessionem rei habet, jus poti⁹ ha-
 bere videtur, per text. Spec. Sax.
lib. 3. artic. 83. & ibidem glossa. Ve-
 rum tamen DD. juris diversae sunt
 hac in re opiniones. Quidā enim
 omninò existimant, creditorem
 posteriorem, cui prius pignus ad-
 judicatum est, creditore priore
 obligationem personalem, non
 autem realem habere, potio-rem
 esse, per supra allegatos text. *d. l. si*

& jure judicatum; & l. si decreto. idq;
 propterea, quod fortius * (ut lo-
 quantur) duo vincula ligant, quā
 unum, per text. in *aut. itaq. C. Com.*
*de successione. & * quod inter eos,*
quibus ex eadem causa debetur, occu-
pantis melior sit conditio, per text. in l.
inter. 19. in prin. ff. de re judicata. quā
 sentētia est Jacobi Cujacij acutis-
 simi legum interpretis, *lib. obs. 9. c.*
37. num. 35. Qui etiam refutat illorū
 opinionem, qui putant huic sen-
 tentiae refragari text. in *l. in judica.*
61. ff. de re judicat. ubi dicitur: Quod
in judicati actione nō prius ratio haberi
debeat ejus, cui prior reus condemnatus
fuerit. Nam quod hic de actione
 judicati, idem de illa lege de judi-
 ciali pignore constituitur, ut non
 qui prior sententiam consequut⁹
 est, sed qui occupavit agere judi-
 cati, pignusvè capere in causā ju-
 dicati, potior sit. Quidā verò pu-
 tant, in pignore judiciali æquam
 esse omnium creditorum condi-
 tionem; cum enim pignus prae-
 torium etiam judiciale comprehē-
 dat, ut videre est in *l. 2. C. de prator.*
pign. consequens est, ut iisdem prae-
ceptis determinetur. At qui * in 6
 pratorio pignore, qui prior mit-
 titur in possessionem bonorū de-
 bitoris nō praefertur ei, qui postea
 missus est, sed omnium causa exae-
 quatur, per singularem admodū

text. in l. fin. C. de bonis auth. judic. pos-
fiden. in verbis: *Hujusmodi dubitatio-
nem amputantes censemur per prae-
sentem divinam generalem constitutionem,
ut si non omnes hujusmodi debita prae-
tendentes, sed ex his certi ab judiciali
sententia in possessionem rerum mittan-
tur; non solum hi, sed etiam alij omnes
talita debita prae tendentes, eadem com-
moditate potiantur, ut possint cum pri-
oribus rerum detentoribus communi-
onem habere in rebus de quibus (sicut
superius declaratur) prolata fuerit sen-
tentia. Quid enim justius est quam o-
mnes, qui ad res debitoris mitti debent,
esse participes hujusmodi commodita-
7 tis? Primo * namq; tempore mis-
sus in possessionem, non solum
sibi, sed omnibus prodest credi-
toribus, ut in l. cum unus. 12. in prin.
ff. de rebus auth. judic. possiden. dicitur
his verbis: *Cum unus ex creditoribus
postulat in bona debitoris se mitti: qua-
ritur, utrum solum is, qui petit, possi-
dere potest; an cum unus petit, & prae-
tor permittit, omnibus creditoribus adi-
tus sit, & commodius dicitur, cum prae-
tor permiserit; non tam persona solius
petentis, quam creditoribus & in rem
permissum videri, quod & Labeo putat:
nec videbitur persona libera acquirere
alij: quia nec sibi quidquam acquirit,
cui prae tor permittit, sed aliquid ex or-
dine facit, & ideo ceteris quoque pro-
8 de st. Neque * adversatur huic sen-**

tentiae lex illa, si & jure: cujus is est
sensus, ut is cui pignus constitu-
tum est, (scilicet ex pacto & con-
ventionem) vel haeres ejus, praeferatur
ei, qui postea autoritate Ma-
gistratus in possessionem missus
est, idque propter privilegium
temporis, ut ibidem habetur in
secundo membro istius legis, quod
de conventionali pignore; prius
verò membrum de judiciali acci-
piendum est. Nec * Accursio di-
splicere id videtur, ut in d. l. si & ju-
re. in verbo privilegij: videre est.
Ubi sic dicit; si ejusdem sunt ti-
tuli, ut puta ex legato, vel ex con-
tractu creditores, quod prior cū
posteriore communicare debe-
at, per l. is cui. 5. §. qui prior. 3. ff. ut in
poss. legat. nec prodest venire ex tē-
pore, ut tradit Decius in reg. qui
prior. de reg. jur. Canon. num. 18. Et
* ita ADD. Assessores inter praedictas
personas, feria sexta post festum
Ascensionis Domini pronuncia-
runt, quod videlicet creditores
supra recensiti, jus æquale ad bo-
na debitoris habere debeant. Ve-
rum * id non de æqualibus porti-
onibus, sed pro rata debiti quan-
titate juxta proportionem Geo-
metricam intelligendum est, per
expr. text. in l. pro debito. 6. ibi: *æqua-
li portione pro rata debiti quantita-
te omnibus creditoribus consuli potest.*

C. de bonis auth. judic. possiden. * Hæc autem omnia eatenus vera sunt, quatenus congruo tempore, puta inter præsentis intra duorum annorum spatium, inter absentes autem intra quadriennium, creditoribus possessionem ante lato modo detinētibus, suum debitum certum faciant, & expēsas secundum quantitatem debitorum persolvant eis, qui sentētiās consecuti sunt, per sacramētum eorum manifestandas, ut *in d. l. fin. C. de bonis auth. judic. possid.* habetur. Ac præterea * nisi scienter quis cōtrahat cum debitore, post susceptum fraudationis consilium. Nam eo casu, non solū amittit hoc beneficium, sed etiam excluditur è numero creditorum, per text. *in l. ait prætor. 25. ff. de reb. auth. jud. possid.* Ait Prætor: Quod postea cōtractum erit, quam is cuius bona venierint consiliū receperit fraudare, sciente eo qui contraxerit, ne actio eo nomine detur. Quoniam verò hæc quæstio protomiseos, frequentissimè in judicijs agitari solet, quis sit ordo creditorum, obiter notādum est.

4. Quod * primo loco atque ordine ponantur hypothecarij, altero personales, hoc est, privilegium personale habentes; tertio arrestantes, nondum tamen in possessionem bonorū missi, postremo

chyrographarij, prout ex legibus passim colligi potest, & quotidie ferè in praxi fieri videmus.

OBSERVATIO XLI.

De hypotheca uxoris in bonis mariti, utrum videlicet creditorum anteriori hypotheca præferatur.

SUMMARI A.

1. Uxor tacitam hypothecam in bonis mariti habet.
2. Uxor tacitam hypothecam habens præfertur creditoribus anteriorem hypothecam habentibus.
3. Dotes mulieribus conservari publice interest.
4. DD. diversa sententia de eo, an etiam expressa anteriori hypotheca creditorum, posterior tacita uxoris præferatur.
5. Ubi lex non distinguit, nec nos distinguere debemus.
6. Jus ad ea adaptari debet, quæ frequenter, non quæ raro eveniunt.
7. Provisio hominis tollit provisionem legis.
8. Fiscus & mulier pari passu ambulant.
9. Creditor expressam hypothecam anteriorem habens, fisco tacitā anteriorem habenti præfertur.
10. Communis sententia, quod uxor tacitam hypothecam priorem habens, creditori itidem anteriorem

riorem expressam habenti non
preferatur.

11. *Mulier tacitam hypothecam priorem habens praefertur creditoribus, expressam posteriorem habentibus.*

12. *Pupillus in bonis tutoris praefertur fisco.*

13. *Mulier expressam hypothecam habens posteriorem non praefertur creditori expressam itidem anteriorem habenti.*

14. *Privilegium praelationis ad dotes tantummodo, non autem donationes propter nuptias referri debet.*

NON incongruè hic de hypotheca uxoris in bonis mariti, an creditorum anteriori praeferi debeat, quaeri potest. Et* quod omnia bona mariti tacitè sint hypothecata uxori, patet ex text. l. u. nic. §. in verbis: Et ut plenius dotibus subveniatur, quemadmodum in administratione pupillarium rerum & in alijs multis juris articulis, tacitas hypothecas inesse accepim⁹; ita & in huiusmodi actione, dam⁹ ex utroq; latere hypothecam, sive ex parte mariti, pro restitutione dotis, sive ex parte mulieris pro ipsa dote praestanda, vel reb⁹ dotalibus evictis, sive ipsa principales persona dotes dederint, vel promiserint, vel susceperint, sive alia pro his persona; & dos sive adventitia, sive profectitia sit, secundum

veteris juris nominationem. C. de rei. ux. actione. Quinimò quod magis est, licet regula juris dictet, eū qui prior est tempore potiorum esse etiam jure, ut videre est, in l. diversis. s. C. qui pot. in pign. hab. Attamen* 2 praefertur creditoribus etiam anteriorem hypothecam habentibus, ut est text. singularis in l. assiduis 12. in verbis: Sancimus ex stipulatu actionem, quam mulieribus jam pro dote instituenda dedimus, cuiq; etiam tacitam donavim⁹ inesse hypothecam, potiora jura contra omnes habere mariti creditores, licet anterioris sint temporis privilegio vallati. Cod. qui pot. in pign. hab. Et est ratio, favor nimirū & commiseratio mulierū. Quis enim (ut ait ibidem Imp. Justinian.) earum non misereatur, propter obsequia quae maritis praestant, propter partus periculum, & ipsam liberorum procreationem, pro quibus multa nostris legibus inventa sunt privilegia. &c. Cod. qui pot. in pign. hab. Sed* & publicè in- 3 terest, dotes mulieribus conservari, cum dotatas esse foeminas ad sobolem procreandam, replendamque liberis civitatem, maximè sit necessarium, ut in textu l. i. ff. solut. matrim. habetur. Hoc tamen de creditoribus tacitam hypothecam priorem habentibus, intelligi debet. Sed* an etiā expressae hypothecae creditorum anteriori, mulieris tacita posteri-

or pra-

or praefertur
juris hac
enim, y
Ultran
tenent
bus cred
ve expre
riorem ha
u. l. assidu
tur. Ubi* a
nec nos d
gu. l. de pre
ne. Tunc
cissimum
appareat
pothecae
alioquin
riorem v
ceretur b
tingat,
ribus co
potius d
quenter
ur inquit
l. i. contra
quod mu
ceteris cr
priorè tac
item exp
visio bon
legis, per
vent. ver
tacita ran
quam qu
adimere p

or præferatur, magna est Interpp. juris hac de re concertatio. Quidā enim, ut Mart. Gloss. Cynus & Ultramontani omnes indistinctē tenent mulierem præferri omnibus creditoribus, siue tacitam, siue expressam hypothecam anteriorem habentibus, idq; per text. *in d. l. assiduis*. qui indistinctē loquitur. Ubi* autem lex nō distinguit, nec nos distinguere debemus, argu. *l. de pretio. §. ff. de pub. in rem actio- ne*. Tum etiam, quod vel in eo potissimum singularis favōr dotiū appareat, si mulieres expressæ hypothecæ anteriori præferantur; alioquin si tantum tacitam anteriorem vincant, exiguo inde afficerētur beneficio, cum rarius cōtingat, illas cum talibus creditoribus concurrere. Jus* vero ad ea potius debet adaptari, quæ frequenter, non quæ raro eveniunt, ut inquit text. *in l. §. ff. de legibus*. Alij contrarium omninō statuunt, quod mulier quidem præferatur cæteris creditoribus, habentibus priorē tacitam hypothecam, nō item expressam. Nam* cum provisio hominis, tollat provisionē legis, per text. *in l. fin. C. de pact. convent.* verisimile est *d. l. assiduis*. de tacita tantūm hypotheca loqui, quam quia lex induxit, lex etiam adimere potuit, nulla creditorū

injuriam. Secus est in expressa, quæ non beneficio legis, sed factō & provisione hominis est introducta. Quam sententiam fortissimē probat etiā tale argum. Quod* *fi. §. scus & mulier pari passu ambulēt, & privilegio tacitæ hypothecæ æquali gaudeant, ut patet ex text. l. quamvis. 2. C. de privilegio fisci*. Sed* privatus expressam hypothecā 9 anteriorem habens, præfertur fisco habenti tacitam hypothecam anteriorem, per express. text. *in l. si pignus. §. quæ sic habet: Si pignus specialiter Respublica acceperit, dicendum est, præferri eā fisco debere, si postea fisco debitor obligatus est: quia & privati præferuntur. ff. qui pot. in pig. hab.* Unde consequens est, veram esse Regulam, quam DD. in hoc casu allegant: Si vinco vincentem te, magis vincam te, id est; si privatus expressam hypothecam priorem habens, vincit fiscum habentem tacitam anteriorem, consequens est, ut etiam mulierem ejusmodi privilegio gaudentem vincat. Et* hæc sentētia magis est commu- 10 nis, quā etiam consuetudo tenet. Sed hoc procedit in hypotheca expressa anteriori, non autem in expressa posteriori. Nam* mulier 11 tacitæ hypotheca priori gaudens, præfertur creditoribus expressa posteriori munitis. Sicut* & pu- 12

pillus præfertur fisco in bonis tutoris, teste Accursio in l. unica. super verbis: *sua causa. C. rem alien. ger. non interd. rerum suarum alienat.* Mulier autem pupillis & omnibus alijs hac in re anteponitur; ut videre est ex textu d. l. *assiduis*. Sed * si mulier habes pro dote expressam hypothecam posteriorem, concurrat cum creditore habere expressam anteriorem, tenenda est illa regula: *Prior tempore, potior est jure.* Cum Privilegium hoc prælationis, tacitæ tantummodò hypothecæ competere, satis abunde supra dictum sit. Postremò * notandum est, hoc privilegium ad dotes tantum, non autem donationes propter nuptias referri posse, per express. text. d. l. *assiduis*. in verbis: *Hac autem tantum ad dotem sancimus, non ad ante nuptias donationem.* Non enim (inquit textus) pro lucro fovemus mulieres, sed ne damnum patiantur, suisque rebus defraudentur, curamus. Et ideo etiam in donatione propter nuptias, quam maritus ob dotis lucrum uxori constituit, hoc privilegium locum non habet, nisi in quantum se extendit quantitas dotis numeratæ, prout Neguzanri⁹ in suo tractatu de pignoribus 4. memb. 2. part. num. 65. tradit, & hanc materiam latissimè tractat, quem diligens lector consulere poterit.

OBSERVATIO XLII.

An mulier ad solutionem debitorum à marito cōtractorum teneatur.

SUMMARI.

1. Regulariter uxor pro marito non obligatur, nec econtra.
2. Uxor pro marito fidejubens non tenetur.
3. Senatusconsultum Vellejanum quæ in se contineat.
4. Fæminas naturalis pudor, non omnibus perperam se manifestare concedit.
5. Juris Saxonici diversa ea in re dispositio.
6. Uxor habens dotalitium in bonis mariti, & non consentiens obligationi, nequaquã ad solvenda debita mariti cogi potest.
7. Mulier non habens dotalitium, sed succedens in bonis mariti, tenetur ad solvendum eas mariti una cum heredibus.
8. Uxor pro marito & econtra, obligatur, quando communem aliquam negotiationem exercet.
9. Maritus ad solutionem debitorum uxoris non tenetur, quando uxor propria industria, negotiationem aut propinationem aliquam exercet.
10. In debitis id attenditur, in cuius utilitatem pecunia sit versa.

II. *Mulieres testimonio an convinci possint.*

Regulariter * uxorem pro marito non teneri, sicut nec maritum pro uxore, explorati Juris est. *tot. tit. C. ne uxor pro mar. vel mar. pro uxo.* maximè verò in *l. r. ejusdem tit.* ubi Imperatores Diocl. & Maxim. cuidam mulieri rescribunt his verbis: *Frustra disputas de contractibus cum marito tuo habitis, utrumne jure steterint, an minimè? cum tibi sufficiat si proprio nomine nullum contractum habuisti, quo minus pro marito tuo conveniri possis.* Æquitati etenim minimè cōsentaneum esset, alieno facto alium prægravari, ut in *l. si quis. 33. §. legis. C. de inoffic. testa.* quinimo * etiamsi sponte uxor pro marito fidejubeat; vel in eodem instrumentò, una cum marito sese obliget; nihilominus talis fidejussio & obligatio, quoad uxorem, de jure subsistere nō potest, nisi pecuniam in rem uxoris versam esse, manifeste probarum fuerit, per express. text. in *auth. Si qua mulier.* his verbis: *Si qua mulier crediti instrumento consentiat proprio viro, aut scribat, & propriam substantiam, aut seipsam obligatam faciat; jubemus hoc nullatenus valere; si ve semel, si ve multoties hujusmodi aliquid pro eadem re fiat; si ve privatum, si ve publi-*

cum sit debitum: sed ita esse, ac si neque factum quicquam, neq. scriptum esset, nisi manifestè probetur, quod pecunie in propriam ipsius mulieris utilitatem expense sint. C. ad SC. Vellejanum. Et hæc Jure Civili vera sunt, ex dispositione SC. Vellejani. Hoc * ete-
 3
 nim SC. plenissimè comprobatū est, ne pro ullo fœminæ intercederent. Nam sicut Civilia officia fœminis ideò adempta esse videtur, quòd * naturalis pudor eas
 4
 non omnibus perperam sese manifestare concedat, ut in *l. optimam. C. de contra. stipul.* habetur; ita multò magis adimendum eis fuit id officium, in quo non sola opera, nudumque ministerium earum versaretur, sed etiam periculum rei familiaris, teste JC. Paulo in *l. r. ff. ad SC. Vellejanū.* Intercedere autem videtur uxor pro marito, si ob utilitatem mariti cōsentiat in obligationem, per text. in *d. auth. si qua mulier.* Verum tamen * jus Sax-
 5
 on. hac in re à jure Civili omnino discrepare videtur. Eo enim jure, si mulier habens dotalitium in bonis mariti cōsentiat in obligationem, vel fidejussionē à marito factam, nullo modo à solutione debiti liberari potest, teste glossa juris Municip. *art. 22.* Quod ita demū procedit, si mulier sponte, nō coacta obligationi hujusce-
 modi

modi consensum præbuisse confiteatur, & si bona alia mariti, ex quibus solutio fieri possit, nō superflint, ut ibidem glossa notat. Et in Curia sæpius practicum meminimus, prout etiam in causa Kędzi-
or contra Zojądrowa, An. 99. feria secunda intra octavas SS. Corporis Christi DD. Assessores pronunciarunt. Alioquin* licet dotalitium habeat uxor in bonis mariti denominatum, neque tamen consentiat in obligationē à marito factam, nequaquam ad solutionem debiti pro marito cogi potest, prout glossa Sp. Sax. lib. 1. art. 24. tangit, & est textus in *jure Sax. Feudalic. 31.* Nec aliter in Curia practi-
cari solet, prout ex decisionibus in causa Gregorij Liporowski Civis Ofwiecimensis, contra Annā Mąieczkorowa Civem Ilkussiens. Anno 91. Et in causa ejusdam Theodori, contra Theodorowa Cives Chęcinen. Anno. 96. Sabbatho ante festum S. Mariæ Magdalene factis, videre licet. Secus est,
7 * quando mulier non habens dotalitium denominatum, sed tantū bona proprio labore cum marito acquisita, & in ijs marito succedit; eo enim casu ad solutionē debitorum una cum hæredibus mariti in tantum, in quantum se interesse ipsius extendit, tenetur.

per gloss. Juris Muni. d. art. 22. vers. *quaritur. si vir.* Æquum siquidem est, ut is qui hæreditatem accipit, debita solvat, per text. Sp. Sax. lib. 1. art. 6. Verumtamen* præter hæc supra expressa, uxorem pro marito, & ecōtra maritum pro uxore ad solvenda debita etiam eo casu teneri, quando communem negotiationem, vel cauponariā exercent, consuetudo in plerisq; locis recepta, & ratio ipsa indicat. Cum enim inde uterq; lucrum & augmentū rei familiaris percipiat, ac propterea tanquam socij, & correi debendi constituentur; æquum est, ut etiam commune eorum periculum sit, & ad solvenda debita mutuò obligētur, per text. in l. planē. 24. ff. pro socio. Quod ita intelligendum est, si maritus pecuniam, vel merces, nō ad suam utilitatem tantū, sed pro communi usu & negotiatione, comparavit; alioquin nec jure societatis per sociū ære alieno soci⁹ obligatur, nisi in communē arcam pecuniæ versæ sint, prout JC. Papinian⁹, in l. jure Societ. 82. ff. pro socio. tradit. Solent* tamē plerumq; uxores proprias negotiationes exercere, & liquores varij generis propinare sua industria, absq; opera & consilio mariti; quo casu si uxor faciat aliqua nomina, dubiū nō est, maritum

ritum

ritum pro uxore ad solutionem eorum non teneri, argum. *d. l. 2. C. ne uxor pro marito*. Hinc itaq; liquidò cōstat, quod siue uterq; simul maritus & uxor sese constituent debitores, siue maritus tantum, dūmodò* pecunia in communē utilitatē sit versa, nihilominus uxor ex tali obligatione teneatur, per iura supra allegata. Quā in re non sufficit probare numerationem & confessionē uxoris expressam in chirographo, nisi clarē & manifestē ostēdatur & probeatur, eam pecuniam versam esse in utilitatem uxoris, per express. text. *in dict. auth. Si qua mulier*. alioquin uxor iuxta suam negativam, propior est proprio se purgare juramento, prout in Curia in causa Stanislai Krasniczki, contra Zusanam Kiersztanowa An. 91. pronūciatum fuit. Mulieres* enim testimonio vinci non possunt, per express. text. Spec. Sax. lib. 1. art. 46. in verb. *Fœmina & mulieres tatores habere debent in qualibet actione, ex eo quod iudiciaria potestas, in testimonio eas non poterit superare*. Quod ita demū verum est, si mulier in iudicio tutorem, seu potius curatorem ad litē non habeat. Et idē semper ijsdem tutor assignari solet, quo præsente nullum est dubiū, quod testimonio vinci pos-

sint: quamvis enim in quibusdā casibus, ut potē in probādo dotatio, & alijs mulieres ad probandum facilius admittantur: generaliter tamen id verum esse minime potest. Testib⁹ siquidem mulier convincitur, in causa homicidij manualis facti, ut per express. text. *juris Municip. art. 22. & feud. c. 31*. Deniq; in causis propter quas dotem perdit. *teste gloss. Spec. Sax. lib. 1. art. 21. & juris Municip. dicto art. 22*. Et textus supra allegatus *artic. 46*. de judicialibus tantummodo actib⁹ loquitur, in quib⁹ mulier propter naturalem pudorem sine tutore comparere non potest, ut supra dictum fuit.

OBSERVAT: XLIII.

De deposito, & quid depositarius præstare teneatur.

SUMMARI A.

1. Depositum est triplex, ut potē Se-
2. questrarium, Juris, & Volunta-
3. rium.
4. In deposito, quod custodienda rei causa fit, dolus tantummodo præstari debet.
5. Ratio, cur in deposito dolus tantum præstetur.
6. Imp. Alexander non solum dolum, sed etiam latam culpam, in deposito præstari statuit.

7. *J.C. Celsus etiam latiore culpā in hanc actionē venire existimat.*
8. *In Codice juris contraria & pugnantia non inveniuntur.*
9. *Culpa dupliciter consideratur, in genere, & in specie.*
10. *Culpa in specie tres gradus constituuntur.*
11. *Lata culpa quid sit? & an dolo equiparetur.*
12. *Latior culpa pro lata in l. quod Nerva, ponitur.*
13. *Lata culpa quomodo censeatur dolus malus.*
14. *Levis culpa definitio, & quod ei imperitia adnumeretur.*
15. *Depositarium non tenetur ex levi culpa.*
16. *Levis culpa qualis esse dicatur.*
17. *Depositarium quando in duplum obligetur.*
18. *In actione depositi, regulariter quid veniat.*
19. *Heres depositarii in quantum obligetur.*
20. *Depositor non restituens infamis est.*
21. *Depositor sine dilationibus & exceptionibus restitui debet.*
22. *Furi & prædonibus deposita quando non restituatur.*
23. *Depositor ex hereditate ante omnia peti potest.*
24. *Heredes deponentis pro interesse depositum petere possunt.*

27. *Depositarium re deposita utens furtum committit.*
28. *Pecunia deposita utens tenetur ad usuras.*

Inter Contractus qui re celebrantur, connumeratur quarto loco Depositorum; cum enim nemo possit rerum suarum semper, & ubique esse custos; optimi legislatores diligenter in eo humanis necessitatibus prospexerunt, ut opera & officijs aliorum uti possimus. Verum ne hominibus ex perversa natura mirum in modum ingeniosis occasio detur fidem fallendi, summa æquitate ab iisdem præscriptum est, quid is, cuius fidei res commendata est præstare teneatur? Quia in re in primis sciendum est, triplex esse depositum. Et* primum quidem sequestrarium, five iudiciale, cum res aliqua, de qua lis & controversia est, à duobus vel pluribus apud tertium aliquem deponitur, donec ex causæ cognitione constet, cui ex litigatoribus debeat, per expressum text. in l. sequeste. 110. ff. de verb. signif. & l. propriè. 6. ff. de depositi. Secundum* Juris, seu oblatio realis debiti, quæ fit consignatione & depositione, ut debitor per eam ab usuris & casibus fortuitis liberetur, de qua supra Obser. xxxiii. dictum est. Ter-

est. Terti-
cum un-
non litig-
te, tan-
nunt, ita
sio rei d-
ponente
tissimum
que depo-
res custod-
lum tantu-
text. in l. d-
tractus qu-
nat recipi-
pam, dolo-
carium. ff.
in idem tr-
in text. l. d-
quis rem-
& si ex fu-
incendij
mortuor-
sustinebi-
to hoc do-
videre li-
sio, null-
ponitur
ciam non
lus, per d-
videndum
6* Imp. A-
lum, l.
actione
ex text.
latronum

est. Tercium * est Voluntarium, cum un^o vel plures, rem aliquam non litigiosam ex libera voluntate, tantum custodiæ causa deponunt, ita, ut dominium & possessio rei depositæ apud ipsum deponentem maneat, de quo hæc potissimum est quaestio. In * hoc itaque deposito, eum, apud quem res custodiæ causa deponitur, dolum tantummodo præstare teneri, text. in l. contractus. 23. in verb. Contractus quidam dolum malum duntaxat recipiunt; quidam & dolum & culpam, dolum tantum depositum & precarium, ff. de reg. jur. testatur. Quod itidem tradit jus Saxonum, prout in text. lib. 3. art. 5. ex his verbis: Si quis rem suam apud alium deposuerit, & si ex furto is eam amiserit, aut spolijs, incendijsque perdidit, vel si animal mortuum fuerit, nullam pro eo penam sustinebit, dummodo ille suo sacramento hoc dolo suo non accidisse declaret, videre licet. Cum enim * in deposito, nulla ejus, apud quem res deponitur, utilitas versetur, ideo etiam non præstatur ab eo nisi dolum, per text. in l. Si ut certo. 5. §. nunc videndum. 2. ff. commodati. Verum * Imp. Alexander, non solum dolum, sed etiam latam culpam in actione depositi venire statuit, ut ex textu l. 1. in verbis: Si incursum latronum, vel alio fortuito casu orna-

menta deposita apud interfectum perierint: detrimentum ad heredem ejus qui depositum accepit, qui dolum solum & culpam latam (si non aliud specialiter convenit) præstare debuit, non pertinet. C. depositi. satis liquidò patet. Quinimò * quod magis est, J. C. Celsus 7 in l. quod Nerva. ff. depositi. etiam latiore culpam, dum videlicet talem diligentiam, qualem rebus suis adhibere solet, in deposito non adhibuit, eum præstare existimat. Unde quamvis inter supra allegatos text⁹, videatur esse quadam insignis antinomia; attamen quia Imp. Justiniano in l. 2. §. Contrarium. 15. C. de veteri jur. enucl. teste, Contrarium * in Codice juris nullum si- 8 bi debeat vendicare locum, nec inveniat, si quis subtili animo diversitatis rationes excutiat; sed sit aliquod novum inventum vel occultè positum, quod dissimulans querelam dissolvat; & aliam naturam inducat discordia fines effugientem; idcirco eandem, hoc distinctionis fœdere, haud incommodè dissolvi posse existimarem. Aut * enim culpa est in genere, 9 quæ includit delictum & omne factum illicitum. ut in l. si servum. 91. §. 1. in verbis: culpa in hunc modum dijudicatur. & c. ff. de verbor. obligat. Aut in specie, quæ non à dolosa peccandi voluntate, sed à stulta ignorantia & imprudentia profi-

ciscitur, & alioquin humanitus evitari potuisset, per express. text. in *l. magna. 226. ff. de verb. signifi.* ubi dicitur: quod magna negligentia, culpa sit; magna culpa dolus sit. Hujus *tres gradus DD. juris communiter statuunt, ut potè latam sive latiorē, levem & levissimā; quamvis Bart. & alij post eum, quinque constituant, latiorē, latissimā, latam levem, & levissimā. Zasius verò duos tantum, latam & levem; atque illam duplicem, versutiæ & ignaviæ; sed quia hæc omnia juri Civili minimè sunt consentanea, meritò à quibusdā interpp. (præsertim verò à Corrasio *Miscell. quest. lib. 4. c. 1.*) refutantur. Inprimis verò *lata culpa dicitur, desidia & negligentia, tam supina, quæ non possit excusari, ut si quis in faciendo aut prætermittendo nō intelligat, quod omnes intelligunt, prout id in textu *l. lata. 223. ff. de verb. signifi. & l. nec supina. 6. in fine. & l. plurimum. 3. in fine. & l. regula. 9. §. Sed facti ff. de juris & fact. admodum* clarè disponitur. Et *ideò dolo malo (qui nihil aliud est, nisi machinatio alterius decipiendi causa, dum aliud agitur, aliud simulatur, prout eum Servius in *l. 1. §. 2. ff. de dolo malo* definivit) æquiparari solet, ut in *d. l. magna*, supra allegata, & in *d. l. quod Nerva. 32. in*

his verb. *Quod Nerva diceret latiorē culpam dolum esse*, Proculo displicebat; mihi verissimū videtur. Nam etsi quis non ad eum modum, quem hominum natura desiderat, diligens est; nisi tamen ad suum modum curam in deposito præstat, fraude non caret. Nec enim salva fide minorem ijs, quàm suis rebus diligentiam præstabit. ff. *depositi. traditur*. Nec obstat, *quod hic latioris culpæ fiat mentio; illam nimirum dolo similē esse, & in deposito venire. Nam hic utitur cōparativo pro positivo, ut Accursius ibidem notat: Neque id absurdum videri debet, cum & graviorem culpam pro lata, Modestinum dixisse, textus *l. homo liber. 54. §. 2. ff. de acquir. rerum dom. probat*. Unde etiam cōsequens est, quod in deposito non solum dolus, verum & lata culpa, (si videlicet in rebus alienis non adhibet talem curam, qualem suis præstare solet) à depositario præstanda sit, per textum in *d. l. 1. C. de depositi. & d. l. quod Nerva. ff. eodem*. Quibus manifestè repugnant text. in *d. l. contra etus. ff. de reg. jur. & in d. l. si ut certo. §. nunc videndum ff. commodati. & in l. eum qui 14. §. is autem. 3. ff. de furtis*, ubi de dolo tantum modò agitur. Verum *hi textus ita accipiendi sunt, ut dolus etiam latā culpam comprehendat. Quamvis enim illa

illa reuera, & sua essentia non sit dolus; attamen effectū, & juris interpretatione pro dolo habetur, ut in l. si ex causa. 9. §. si mulier. ff. de minoribus. quod nisi constitutum esset, facile cuius fraudem & maliciam suam, prætexit ignorantia obtrendendi & adumbrandi daretur occasio. Porro *levis culpa dicitur incuria & negligentia non tam crassa & supina, sed cum quis non ad eum modum quem hominū natura desiderat (id est ad instar aliorum hominum) diligens est, ut supra ex d. l. quod Nerva. dictū fuit. Cui * recte adnumeratur imperitia, ut in regula juris 132. habetur. Et * ideo hæc culpa depositarium non obligat, ut supra dictum est, per textum in d. l. quod Nerva. & in §. præterea. 3. Instit. quib. mod. re cont. oblig. clarius id habetur, in his verbis: *Sed is (scilicet depositarius) ex eo solo tenetur, si quid dolo commiserit, culpa autem nomine, id est, desidia ac negligentia non tenetur. Itaque securus est, qui parum diligenter custoditam rem furto amiserit.* Et additur ibidem ratio: *quia qui negligenti amico rem custodiendā tradit, non ei, sed suæ facilitati id imputare debet.* Levissima denique * culpa est, quam non nisi sagacissimus & diligentissimus, quisq; præcavere potest, per text. in §. item is. 2. vers.

At is. in verb. At is qui utendū accepit, sanè quidem exactam diligentiam custodiendæ rei præstare jubetur, nec sufficit ei tantam diligentiam adhibuisse, quantam suis rebus adhibere solitus est, si modo alius diligentior poterat eam rem custodire. Institut. quibus mod. re cont. oblig. Verum neq; illud sicco (ut ajunt) pede prætereundum esse censeo, quod * depositarius, 19. apud quem res incendij, naufragij, tumultus, vel metus causa deposita est, si eandem inficiatus fuerit, teneatur in duplum ejus rei, per express. text. in §. in duplum. 23. Instit. de actionibus. & in l. 1. §. 1. ff. deposit. Cujus rei ratio duplex reddi potest. Prior, quoniam alijs casibus spatium deliberandi datur, cui res committenda sit, in his vero, calamitas nullum ad deliberandum tempus permittit, ut d. l. 1. §. 1. depositi. habetur. Altera, quod talis perfidia singulari & majori odio sit digna, ut potè, quæ loco misericordiæ crudelitatem adhibet, & calamitatē calamitari adjicit. Extra * hos autem casus tene- 20. tur in simplum, ut scilicet res depositas restituat cum fructibus & omni causa; per express. text. in l. 1. §. & ideo & fructus. 24. ff. depositi. Aliquando pervenitur etiam ad æstimationem, si videlicet res præstari ab eo, quo cum agitur

- nequeat, ut in *l. si fidejussor. 30. ff. de positi.* aut in licem juratur, ut in *d. l. 1. §. in depositi. 26. ff. eodem.* habetur; quinimo in id quod interest agitur, si dolus depositarij occasione damno dedit, ut in specie *§. si quis tabulas. 38. l. 1. ff. de positi.* viderelicet.
- 21 Hæres * autem depositarij nõ tenetur in duplum, nisi & ipse inficiatus fuerit, per text. in *§. non autem. 1.* in verbis: *Aliquando tamen etiam ex contractu actio contra heredem non competit, veluti cum testator dolose versatus sit, & ad heredem ejus nihil ex eo dolo pervenit. Instit. de perp. & temp. actio.* Sed in simplicium tenetur eo dolo defuncti, & hoc intra annum, per text. in *l. de eo 18. ff. de positi.*
- 22 *siti.* Alioquin * qui temerè & dolo malo non restituit depositum, infamis est, per text. in *l. qui depositum. 10.* in verbis: *Qui depositum non restituit, suo nomine conventus & condemnatus, ad ejus restitutionem cum infamiae periculo urgetur. Cod. depositi.* Neq; immeritò: Siquidem (teste Cicerone in Orat. pro Sext. Roscio) in bonorum virorum numero haberi non debet, qui fidem amico fefellit. Restitutio * autem depositi, sine ulla dilatione fieri debet, ita ut neq; compensatio, neque cujusdam interdictio loci habeat, per text. in *l. si quis. 11.* in verbis: *Si quis vel pecunias, vel res quas-*
- dam per depositionis acceperit titulum; eas volenti ei, qui deposuit, reddere illi- cò modis omnibus compellatur; nullam- què compensationem, vel deductionem, vel doli exceptionem opponat &c.* Et infra: *ut integra omni legitima ratione servata, depositæ res vel pecunie prima fronte restituantur. C. depositi.* Quod * tamen in fure & prædone, quia rem furto vel vi ablata, apud aliquem deposuit, minimè locum habet: Nā hoc casu summa æquitatis ratio suadet, ut res ablata, verò domino non furi & prædoni, restituantur, per text. in *l. bona fides. 31. ff. de positi.* Ac præterea * sol-2 vendendo nõ existente depositario, primo loco peti potest, per expr. text. in *l. si hominem. 7. §. quoties. 2.* in verbis: *Quoties cedunt foro nummularij, solet primo loco ratio haberi depositariorum, hoc est, eorum qui depositas pecunias habuerint, non quas sœnore apud nummularios, vel cum nummularijs, vel per ipsos exercebant. ff. de positi.* Quinimo etiam ante privilegia admittuntur, si bona depositariorum venierint, ut ibidè habetur; quod sanè *l. si ventri. 9. §. in bonis. ff. de privilegijs creditorum.* manifestè repugnare videtur; ubi dicitur, post privilegia eorum portio- rem causam haberi. Verum id de quibusdam tantum privilegijs, ut potè dotis funerariæ, ejus qui

in refe-

in refectionem rei credit, intelligi debet, prout glossa ibidem notat. Nam extra hos casus, etiā ante privilegia deponētium causa potior est, per text. d. l. si hominē. §. quoties. ff. de pos. Unde consequens est, quod etiā defuncto eodē, (exceptis itidē casibus supra positīs) ante omnia ex hāreditate percipere debeant, arg. l. cum hāreditas. §. C. de positi. prout etiā in Curia Regia inter Doctorem Petricium & Cziezarowa Cives Leopolienses Anno 98. Sabbatho ante festū S. Barnabæ decisum fuisse memini. Sicūt * e contra, si plures sint hāredes deponētis, quilibet illorum pro interessē suo potest petere portionem depositi, quā cōsequuta, si postea depositari⁹ solvendo non sit, nō datur recursus cāteris cohāredib⁹ ad illum, qui portionem suā cōsequutus est, per express. text. in l. fin. C. de positi. Non videtur enim (ut Imp. Justin. ibidem ait) esse homo obnoxius, qui suā partem suscepit; ne industria pēnas lesidie solvat; Si enim & alius hāres tēpora oportuna, quemadmodum cohāres huius, observasset, & suum uterq. recipere, & sequentibus altercationibus minimē locus relinqueretur. Deniq; * & illud notandum est, quod depositarius, re deposita utens, furti teneatur, per express. text. in l. si depo-

siti. 3. ibi: Siquidem qui rem depositā invito domino sciens prudensq. in usus suos converterit, etiam furti delicto succedit. C. de positi. & l. si sacculam. 29. ff. eod. Si tamen * deposita pecunia, 28 ex permisso deponentis utatur, furtum quidem non committit, sed usuras, ut in cāteris bonæ fidei cōtractibus, propter moram prāstare cogitur, per text. in d. l. si sacculum. & in l. si depositi. 3. & l. si deposita. 4. ff. de positi. Atq; hāc de deposito, quæ potissimum in praxi occurrunt, & quæ etiā gloss. Juris Sax. in d. artic. 5. lib. 3. tangit, dixisse sufficiat.

OBSERVAT: XLIV.

Si res à viatore apud dominū diverforij; custodia causa relictā sit, quid is prāstare teneatur.

SUMMARI A.

1. Edictum Pratoris, de nautis, camponibus, & stabularijs.
2. Ratio, cur nauta, campones, & stabularij de recepto teneantur.
3. Res vectoris vel viatoris recipiens tenetur omni modo, excepto casu fortuito.
4. Furtum non computatur inter casus fortuitos.
5. In recepto custodia prāstari debet.
6. Factum viatorum dominus diverforij an prāstare teneatur.

7. Ubi

7. *Ubiratio legis locum non habet, eò lex producenda non est.*
 8. *Differentia tit. Nauta, caupones, stabularij, à titulo furti adversus naut. caup. stabul. &c.*
 9. *Recepta res dicuntur non solum expressa custodia assignata, sed etiam illata vel immissa.*
 10. *Dominus diversorij predicens hospitibus ut res suas custodiant, non tenetur ad præstandum damnum.*

Superiori optimè cohæret, & viatoribus non inutilis est hæc quæstio. Quamvis enim juxta dispositionem Juris tam Civilis, quàm Saxonici, is, cui res custodiæ causa tanquam amico cõmendatur, præter dolum & latam culpam, nihil amplius præstare debeat, ut supra observatione præcedenti dictum est, attamè in his, qui diversoria exercent, & quæstum ac lucrum inde sentiunt, diversum jus à legislatoribus statutum reperitur. Inprimis* verò edictum Prætoris in l. 1. ff. naut. caup. stabul. ut recept. restit. extat, cuj⁹ hæc sunt verba: *At prætor, nauta, caupones, stabularij, quod cujusq. saluum fore receperint, nisi restituent, in eos judicium dabo.* Nec immeritò. Maxima* etenim (ut ibidem JC. Ulpian. ait.) *utilitas est hujus edicti: quia necesse est plerumque eorum fidem sequi, & res custodia*

eorum committere. Nec quisquam putet, graviter hoc adversus eos constitutum: nam est in ipsorum arbitrio, ne quem recipiant. Et nisi hoc esset statutum, materia daretur cum furibus adversus eos quos recipiunt coeundi: cum nunc quidem abstineant hujusmodi fraudibus. Ex* hoc itaq; edicto manifestè liquet, quod nauta, caupo, & stabularij, qui res vectoris vel viatoris recipit, omnimodo teneatur, etiamsi sine culpa ejus res perijt, vel damnum datum est, nisi si quid damno fatali contingit, per express. text. in l. & ita. 3. §. 1. vers. at hoc edicto. ff. naut. caup. stabul. &c. Quod non de furto (cum* id nō computari inter casus fortuitos Accursius in l. cum duobus. 52. §. 3. & in d. l. & ita. §. 1. in verbis: *etiamsi sine culpa.* dicat) sed de naufragio, aut vi majore intelligendum est, per eundem text. in l. & ita. §. 3. vers. inde Labeo. Et ita in Curia Regia inter Wilczek & Weśółowska Cives Præmislien. An. 99. mens. Septemb. decisum fuisse memini. Nec mirum id videri debet, cur hic exactior quam in deposito, custodia exigatur. Cū etenim in deposito nulla ejus apud quē deponitur, versetur utilitas: Et is qui negligēti amico rem cõmendavit, nō ei, sed suæ facilitati imputa-

imputare
 præcede
 verò, et si
 rius mer
 recipiant
 vectores
 nere in ca
 larius, ut
 se stabula
 lo aut fa
 sed pro ar
 ad custod
 cato tene
 prohibari
 itodie no
 etiam via
 voluit. p
 ff. naut. ca
 metto re
 3. ff. eode
 Caupo p
 caupona
 ibi sunt,
 sunt: Viato
 stas. Et ad
 torem enim
 larius non
 iter agent
 tuos ipse
 rejecit,
 præstare.
 stabula.
 camen
 concilia
 scilicet

imputare debeat, per text. in obs.
 præcedenti allegatos. In*recepto
 verò, etsi nauta, caupo, & stabula-
 rius mercedem non pro custodia
 recipiant: sed nauta ut trajiciat
 vectores, caupo ut viatores ma-
 nere in caupona patiatur, stabu-
 larius, ut permittat jumēta apud
 se stabulari; attamen quia nec ful-
 lo aut sarcinator pro custodia,
 sed pro arte mercedem recipiūt,
 ad custodiam nihilominus ex lo-
 cato tenentur; ita hos etiam im-
 probitatis reprimendæ causa cu-
 stodiæ nomine teneri, & *factum
 etiam viatorum præstare Prætor
 voluit. per text. in l. sicut & caupo. 2.
 ff. naut. caup. & stab. Cui etsi ex dia-
 metro text. in l. licet. 6. §. in factum.
 3. ff. eodem. & in l. 1. §. 6. in his verbis:
*Caupo præstat factum eorum, qui in ea
 caupona ejus caupona exercendæ causa
 ibi sunt, item qui habitandi causa ibi
 sunt. Viatorum autem factum non præ-
 stat. Et additur ibidem ratio: Via-
 torem enim sibi eligere caupo vel stabu-
 larius non videtur, nec repellere potest
 iter agentes: inhabitatores verò perpe-
 tuos ipse quodammodo elegit, quia non
 rejecit, quorum factum oportet eum
 præstare. ff. furti adversus naut. caup.
 stabula. repugnare videantur; at-
 tamen hæc ita non incommode
 conciliari posse existimarem, ut
 scilicet exercitor factum hospitū*

& viatorum, quorum conditio
 probabiliter ipsi ignota est, ut qui
 hospitio repentino (prout text.
in d. l. licet. §. in factum. tradit.) reci-
 piuntur, neutiquam præstare te-
 neatur, per d. l. 1. §. 6. ff. furti adversus
naut. caupo. stabul. Secus verò dicē-
 dum est in his, qui sæpius diverte-
 re solent, & quorum conditio ipsi
 exercitori cognita est. eo enim ca-
 su ratio illa quod viatorem elige-
 re non possit, cessat. Vbi* autem 7
 legis ratio locum non habet; eo
 lex etiam producenda non est, &
ex facto. 43. ff. de vulg. & pupill. substit.
& l. in omni 13. ff. de adopt. Quamvis
 non desint, qui & alias hujus anti-
 nomie adferunt solutiones. Ac-
 cursius* etenim, quem sequitur 8
 etiam Bart. existimat, quod hic
 titulus: *Nauta, Caupones, Stabularij.*
ut receptare stituant, ab eo, qui post-
ea ibidem in Pandectis sequitur:
Furti adversus nautas, caupones stabu-
larios. &c. discrepet hac potissi-
 mum ratione; quod prior detur
 ex contractu, scilicet ex recepto,
 vel quasi maleficio, posterior ve-
 rò ex delicto tantum. Et ideo ex
 hoc non teneatur caupo ob factū
 viatorum, quia maleficia debent
 tenere authores suos, non alios;
 ex illo autem quasi ex maleficio
 obligatur. Scire enim debet qua-
 lem familiam, qualesvè hospites

in domo sua habeat. *d. l. licet. §. in factum.* Obiter autem hic notandum est, quod * receptæ res esse videantur, etiamsi expresse custodiæ illorum non sint assignatæ, sed saltem illatæ vel immittæ, per express. text. in *l. 1. §. fin. ff. naut. caup. stabul.* Nam hoc ipso, is qui immit- tit vel infert res suas, videtur se- qui fidem exercitoris, sicut ex ad- verso is tacitè profitetur, navim vel diversorium suum idoneum esse, & res illatas salvas fore; alio-
 10 quin * si prædixerit, ut unusquisq; hospitum res suas servet, & illi consenserint, nō teneretur ad præ- standum damnū, si res perierint. per expressum text. in *l. fin. §. item si prædixerit. ff. naut. caup. stab.*

OBSERVATIO XLV.

*De mandato, & quid manda-
 tarius præstare teneatur.*

SUMMARIA.

1. In mandato dolus & culpa præsta-
 ri debet.
2. Culpa levissima in mandato utrum
 præstetur.
3. In jure gradus comparationis con-
 funduntur.
4. Levissima culpa opponitur exa-
 ctissima diligentia.
5. Bonæ fides omnes gradus culpe com-
 prehendit.

6. *Æquitatis ratio suadet, ut is qui re-
 cipit mandatum, teneatur de
 culpa levissima.*
7. *Mandatarius fines mandati ex-
 cedere non debet.*
8. *Mandatum juxta præscriptum
 mandantis exequi debet, eti-
 amsi mandatarius aliter rem
 gesturus utilius fore existimet.*
9. *Mandati fines non excedit, qui id
 facit sine quo mandatum exe-
 qui non potest.*
10. *Mandatum excedens in emptio-
 ne, id non repetit, quod ultra
 datum est.*
11. *Mandatarius expensas actione
 contraria petere, vel ex fructi-
 bus deducere potest.*
12. *Mandatarius an salarium à mā-
 dante petere possit.*
13. *Mandatum debet esse gratuitū.*
14. *Advocati & procuratores sala-
 ria petere possunt.*
15. *Fullo & Sarcinator pro mercede
 actionē præscriptis verbis habent.*
16. *Mandatum susceptum consum-
 mari debet.*
17. *An alium mandatarius substi-
 tuere possit.*
18. *Mandato quando renunciare li-
 ceat.*
19. *Mandatum morte utriusq; tam
 mandantis, quàm mandatarij
 finitur.*
20. *Mandatum quando revocari possit.*

IN * mandato, prout & in alijs contractibus, qui consensu fiunt, dolum & culpam à mandatario præstari, nullum est dubium, per text. in l. contractus. 23. in verbis: *dolum & culpam* (scilicet recipiunt) *mandatum, commodatum, venditum, pignori acceptum, locatum, item dotis datio, tutela, negotia gesta.* ff. de divers. reg. jur. Quod non solum de lata, sed etiam de levi culpa intelligendum esse DD. juris unanimi consensu statuunt, idq; per text. in l. à procuratore. 13. C. mandati. cuius is est tenor: *A procuratore dolum & omnem culpam, non etiam improvisum casum præstandum esse, juris auctoritate manifestè declaratur.* Verum * de levissima culpa magna est inter eosdem dissensio. Etenim Joannes Accursius, Bartol. & Azo dicunt etiam teneri de levissima, per supra allegat. text. in d. l. à procuratore. in verbis: *omnem culpam.* Unde consequens est, quod nulla excipiat, argumento text. in l. sollicita. 6. in verbis: *Omni humana creatura, ext. de major. & obedient.* Nam & secundum præcepta Logica, quod prædicatur de genere, necesse est prædicari de specie. Quam sententiam textus quoq; in re. 21. Cod. mandati, non parum confirmare videtur, his verbis: *Aliena verò negotia exacto officio gerun-*

tur, nec quicquam in eorum administratione neglectum ac declinatum culpa vacuum est. Ubi exactum officium, pro exactissimo accipi debet, per textum in §. item is. 2. vers. at is. Instituit. quib. mod. re contra. oblig. Sæpè * enim hi gradus, (quos Grammatici comparationis vocant) in jure confunduntur, unde evenit ut positivus pro superlativo & contra, ut in l. Si merces. 25. §. qui columnam ff. locati. item comparativus pro positivo accipiat. in l. quod Nerva. ff. depositi. Exactissimæ * verò diligentiae opponitur levissima culpa, quam non nisi sagacissimus & diligentissim⁹ quisque præcavere potest, ut suprà Obser. proxima dictum fuit. Proinde non obstat huic sententiæ textus in l. idemq; 10. in pr. ff. mandati. Ubi dicitur, eum qui mandatum suscepit, nihil amplius, quam bonam fidem, præstare debere. Ergo inferri posset, quod nō etiam culpam levissimam. Nam * ibi bona fides omnes species culpæ comprehendit, etiam levissimæ, ut & gloss. ibidem norat. Et exēpla quæ in l. si procurator. 8. §. ult. ff. eodem ponuntur, ita bonam fidem accipiendam esse ostendunt. Sic neque illud in contrarium facit, quod vulgo ex d. l. contractus. 23. ff. de divers. reg. juris. objici solet, in mandato

videlicet dolum tantum & culpā
præstari. Nam & ibi non excludi-
tur levissima culpa, quinimò ex-
pressè dicitur, in his præstari etiā
diligentiā, scilicet exactissimam.
ut in *l. qui injuria. 53. §. qui alienis. vers.*
eadem sunt. ff. de furtis, cui levissima
culpa opponitur, ut suprà dictum
est. Quod ad contractus ibidem
recensitos omninò referri debet.
Sed quia præter commodatum &
mandatum, nullus horum con-
tractuum videtur posse recipere
levissimam culpam, ut in *l. si ut cer-*
to. §. nunc videndum. ff. commodati.
traditur; idcirco de his tantum
ibi J.C. Ulpian. loqui verisimile est.
Verba enim secūdam subjectam
materiam accipienda sunt. Sum-
ma* denique æquitatis ratio sua-
det, ut is, qui mandatum in se re-
cipit, teneatur de omni culpa, eti-
am levissima. Quia recipiendo of-
ficiū, videtur se ostendere dili-
gentem & idoneum; atq; ita pro-
pter solam industriam eligitur,
argumento *l. si quid veditor. 18. ff. de*
edilit. edicto. Et ut Cicero in Orat.
pro Sexto Roscio præclarè mo-
net; mandati iudiciū ideò non
min⁹ turpe esse, quàm furti. Quia
(inquit) *hec culpa duas res sanctissi-*
mas violat, amicitiam & fidem. Nam
neq; mandat quisq; ferè, nisi amico; neq;
credit, nisi ei, quem fidelem putat. Per-

ditissimi est ergo hominis, simul & ami-
citiā dissolvere; & fallere eum, qui le-
sus non esset, nisi credidisset. Hinc con-
sequens est, quod *mandatarius
mandati fines excedere non de-
beat; per expressum textum in *l.*
diligenter. §. in verbis: Diligenter igitur
fines mandati custodiendi sunt. Nam
qui excessit, aliud quid facere vide-
tur. Et si susceptum non impleverit, te-
netur. ff. mandati. & §. is qui exequi-
tur. Instit. eodem. Sed *an in recepto
mandato rectius sit, id omninò
facere, quod mandatum est; an
verò nonnunquam etiam cōtrā
si mandatari⁹ existimet id ei, qui
mandavit utilius fore, nimis per-
plexæ est quæstio. Quam A. Gelli⁹
lib. 1. Noct. Attic. 13. in utramq; par-
tem admodum luculenter tractat,
& adductus exemplo P. Crassi Mu-
tiani; nequaquam contra man-
datum faciendum esse exponit;
quod idem Cicero Epist. fam. lib.
7. Epist. 2. probat. Verum *enim
verò nō excedere eum fines man-
dati sciendum est, qui id facit sine
quo mandatum omnimodè cu-
rari non potuit, ut in procurato-
ribus ad iudicia fieri videmus, qui
sapius mandati fines egredi co-
guntur. Cum enim iudiciū in
invitos reddatur, non valet man-
dantis cautio in ijs, quibus juris &
iudicii necessitas disponit; cuius
rei

rei exempla passim in legibus, & potissimum in l. ad legatum. 62. ff. de procurat. & in l. Papinianus. 14. ff. de publico. in rem actione. obvia sunt. Et ideo * si in emptione mandati fines excedat, non nisi ad pretium statutum contra mādantem agit, per text. in l. sed Proculus. 4. ff. mandati. idq; contraria actione mandati, qua * etiam impensas in perficiendo mandato factas repetere, vel quod magis est, deducere ex fructibus illius rei potest, per express. text. in d. l. idemq; 10. §. idem Labeo. §. in verbis: Idem Labeo ait, & verum est, reputationes quoq; hoc iudicium admittere. Et sicuti fructus cogitur restituere is qui procurat, ita sumptum quem in fructus percipiendos fecit deducere eum oportet. Sed et si ad defensas suas, damnum excurrit in pradia sumptum fecit, putandum hoc quoq; sumptus reputare oportere: nisi si salariorum fuit. & hoc convenit, ut sumptus de suo faceret ad hac itinera. ff. mandati. Et ita in Curia inter Adamum Faurbach Civis Wratislaviensis. mandatarium, & Joannem Wolfowicz Civem Leopoliensem. Anno 1591. de expensis in litē factis, decusum fuit. Equum enim est, ne damno officiat mandatarium, qui officium amico postulanti prestitit: per text. in l. si mandassem. 15. ff. mandati. Neq; * ramen de salario mā-

datarij idem omnino dicendum esse videtur. Nam * cū mandatum 13 sua natura debeat esse gratuitū, alioquin mercede interveniente fiat locatio, ut in §. fin. Instit. de mandato. & l. 1. §. 4. ff. h. tit. idcirco merito hac actio denegatur. Quamvis si remunerandi gratia extra conventionem mādatorio quid offeratur, honeste id ab eo accipitur, neq; impedit mandati actionem, per text. in l. si remunerādi. 6. in pr. ff. mandati. Sin autē convētum promissumq; salarium sit, sine certa tamē mercede, super facto, quod locari non potest, non actionem mādati, sed aut ex stipulatu, si stipulatio intervenit, aut alia actione, puta præscriptis verbis, vel extra ordinem exigitur, per text. in l. salarium. 7. ff. mandati. & l. 1. C. eodē. Quod si in genere, & incerta pollicitatione de salario sit conventum, vel omnino conventum nō sit, nullo modo, id est, neq; extra ordinem rectē petitur, neq; iudicio mandati, ut salarium cōstituatur: prout in text. l. qui mutuam. 56. §. salarium. 3. ff. mandati. disponitur. Quod * tamē 14 in ijs, qui alias huiusmodi salaria accipere consueverunt, ut in Advocatis & Procuratoribus ad litē secus esse DD. juris existimant, ut egregiē norat Accursius in d. l. salarium. 7. ff. mandati. & est tex. in l. 1. §. in honorarijs.

honorarijs. ff. de varijs & extra. cognit.

- 15 Aut* si deniq; alicui mandata est res, quæ locari solet, veluti si fulioni vel sarcinatori vestimenta pollienda vel sarcinæ tradantur, nulla cōventionē de mercede facta, eo tamen animo, ut post impletum mandatū merces exolvatur, tunc nō mandati, sed præscriptis verbis actio datur. *Instit. de locat. in pr. & l. si tibi. 22. ff. de præscr. ver.*
- 16 Illud* deniq; sciendum est, quod sicut liberum est unicuique mandatum nō suscipere, ita susceptū consummare oportet, nisi renunciatū sit, per express. text. in *l. si mandaverit. 22. §. sicut autem. 11. ff. mandati. Voluntas enim est suscipere mandatum, necessitatis autem consummare, ut JC. Paulus in l. in commodato. 17. §. sicut. 3. ff. commodati. ait.* Proinde* nec substituere aut mandare alij potest, per text. in *l. si procuratorem. 8. §. si quis mandaverit. ff. manda.* Quod non simpliciter, sed cum hac distinctione intelligendum est: Aut enim procurator constitutus est ad judicia, idque in rem suam, & tunc valet substitutio, per text. in *l. illam. 33. C. de donat.* Sin autem simpliciter datus sit ab aliquo, non substituet, nisi lite cōtestata, per textum in *d. l. si procuratorem. 8. §. si quis mandaverit. 3. in verbis: Quamquam enim vulgò dicatur: procuratorē*

ante litem contestatam facere procuratorem non posse, tamen mandati actio est. ff. mandati. item l. quod quis 8. & l. neque 11. C. de procurator. Prout etiam in Curia Regia in causa Gregorij Ussing & Kacki Anno 96. feria sexta post festū S. Agnetis pronunciatum fuit. Aut procurator datus est ad negotia, & rursus distinguendum est. Aut enim datus est generaliter ad omnia negotia, & habet potestatem substituendi, per text. in *d. l. si procuratorem. d. §. si quis.* Aut datus est specialiter, cum præscripta tamen forma contrahendi, ut in *l. si ego. 7. ff. quod vi aut clam. & c.* & posse eum mandare, textus in *c. is cui. in pr. de off. legat. lib. 6.* indicio est. Alioquin si modus nō est præscriptus, mandandi vel substituendi potestatem non habet, per text. in *l. in usucapione. §. item adjiciendum. 3. ff. de divers. & temp. præf.* Renunciari* autem ita potest, ut integrum jus mandatori reservecur, vel per se, vel per alium eandem rem commodè explicandi. Sanè si valetudinis adversæ, vel inimicitiarum capitalium, seu ob inanes rei actiones, seu ob aliam justā causam excusationes alleget, audiendus est, per text. in *d. l. si mandaverit. §. fin. & ll. seq. ff. cod.* Morte* item utriusq; tam mandantis quam mandatarij cessat manda-

mandat
gratit
cōtestat
aliquid
fet integ
des, per
mandati.

§. morte.
revocari
præjudic
licet res
rit, per e
sem. 15. ff.
tur is qui
habetur
esset, nul
tum poss
verò. 12. §.

OBSE

De se
contract

S

i. Societ

2. Bona

pr

3. In soc

pa

4. Leva

ter i

5. In soc

6. Societ

fer

mandatum, sed si adhuc res integra sit; alioquin si in iudicio lis jam cōtestata, vel in negotio coeperit aliquid fieri, & sic jam res non esset integra, transit etiam ad hæredes, per text. in l. mandatum. 15. Cod. mandati. & ibi gl. item in l. si quis. 27. §. morte. 3. ff. eodem. Et* ideò nec revocari potest à mandante, in præ iudicium mandatarij, si videlicet res mandatas curare coeperit, per express. text. in l. si mandassem. 15. ff. mandati. Ne damno afficiatur is qui suscepit mandatum, ut ibidē habetur. Sed si res adhuc integra esset, nullum est dubium mandatum posse revocari, per text. in l. si verò. 12. §. si mandaverò. 16. ff. eodem.

OBSERVAT: XLVI.

De societate, & quid in hoc contractu præstari debeat.

SUMMARIA.

1. Societas consensu contrahitur.
2. Bona fides dolum & culpam comprehendit.
3. In societate præstatur dolus & culpa lata & levis, non levissima.
4. Levis culpa aliter in societate, aliter in deposito considerari debet.
5. In societate non præsumitur dolus.
6. Societas à communione rerum differt.

7. Damna fatalia socius præstare non cogitur.
8. Furtum non censetur pro casu fortuito, & ideò in societate præstari debet.
6. Furtum à domestica persona commissum culpa nō adnumeratur.
10. Servorum natura furtis obnoxia.
11. Socius rem communem dolosè cōtrectans, & furti & actione pro socio tenetur.
12. Actio actionem quando non perimat.
13. In societate si partes non fuerint expressæ, æquales esse debent.
14. Societas quibus conditionibus coiri possit.
15. In societate alter pecunias alter operas conferre potest; & an eo casu lucrum tantum, an vero etiā sors communis esse debeat.
16. Societas an transeat ad hæredes.
17. In societate vectigalium hæres defuncti cum superstite socio æqualiter communicat.

EST* & hic contractus ex genere eorū, qui solo consensu perficiuntur, & in quibus alter alteri obligatur in id, quod alterū alteri ex bono & æquo præstare oportet, per text. Instit. de oblig. ex consensu. Proinde etiam in hoc iudiciū pro socio, venit bona fides,* quæ 2 dolum & culpam comprehendit. l. cum duobus. 53. §. utrum. 2. in verbis;

bis : *Socios inter se dolum & culpam prestare oportet. ff. pro socio. & in l. contractus. ff. de divers. reg. jur.* Sed an de omni culpa id intelligendum sit, 3 major est dubitatio. Et * quod lata, imò & levis, non autē levissima prestari debeat, satis liquidò constat, ex l. *Socius. 72. ff. pro socio.* cujus hæc sunt verba : *Socius socio etiam culpa nomineteneatur, id est de fide atq; negligentia : Culpa autem non ad exactissimam diligentiam dirigenda est : sufficit enim talem diligentiam communibus rebus adhibere, qualē suis reb⁹ adhibere solet.* Et additur ratio : *Quia qui parum diligentem sibi socium adquiret, de se queri, sibi quē imputare debet.* Quod iisdem ferē verbis *Instit. de societate. §. fin.* repetitur. Quamvis enim dolum duntaxat, & latā culpam, non etiam levem prestare socium socio inferri possit, ex l. *quod Nerva. 32. ff. depositi.* ubi dicitur, quod is, qui in rebus alienis non adhibet talem diligentiam, qualem adhibet suis, dolose agit, & latam culpam committat. At qui socius communibus rebus eandem diligentiam debet, quā proprijs, per supra allegata jura. Et per consequens, si eam non adhibet, dolose agit, & ideo de dolo tantum & lata culpa, non etiam de levi tenetur; attamen verius 4 est, etiam de hac teneri. Nam * in

d. l. *quod Nerva.* agitur de deposito, in quo si depositarius reb⁹ alienis minorem adhibet diligentiam, quam suis rebus, fraude nō caret; at in societate, si soci⁹ communibus rebus minorem adhibet diligentia, dolo quidem & lata culpa caret, non etiam levi. Neq; * enim præsumitur dolose quis versari in rebus ad se pro parte pertinetib⁹, sed tanquam dominus res communes administrare intelligitur, per express. text. in l. *merito. si.* in verbis: *Et sanē plerumque credendum est, eum qui partis dominus est, jure potius suore uti, quā furti consilium ini- re. ff. pro socio.* Nec interest quod in l. 2. C. *quando & quib. quarta pars deb.* dicitur: *Naturale scilicet esse vitium negligē, quod communiter possidetur, utq; se nihil habere, qui non totum habeat arbitretur, deniq; suam quoq; partem corrumpi patiatur, dum invidet aliena.* Nam * hæc de rerū communione, quæ jure quodam absque consensu & conventionē partiū contingit, non de societate, quæ consensu contrahitur, accipi debent. Et ideo nō est mirum, quod ibi præsumatur negligentia, sec⁹ in societate, quæ non ex necessitate, sed ex mera voluntate fieri solet. Porro * damna, quæ imprudentibus accidunt, hoc est damna fatalia, ut sunt incendium, latro-

cinium

cinium
nus alia
stare; si
si nihil
per exp
§. *damna*
gi non d
nis apud
propriu
ut textu
à dome
factum
mini fur
li perfo
quisque
Nam ut
§. 1. verb.
no & vend.
ram fur
nihil al
no suo
honest
sonis &
Fieri * a
cius dol
contred
ctione p
mat ut
stit. de p
etiam f
textum
socio. Ne
actio ad
nim ge
toria n

cinium, naufragium, & id genus alia, socij non cogentur præstare; sed commune damnum est, si nihil dolo aut culpa illorū fiat, per express. text. in d.l. cum duobus.

§. damna. 3. Quod* de furto intelligi non debet: Nam si res communis apud sociū furto subrepta sit, proprium ejus est detrimentum, ut textus ibidem tradit. Si* tamen a domestica persona furtum sit factum, nemo dixerit culpa domini furtum contigisse: quia a tali persona etiam diligentissimus quisque, vix sibi cavere potuisset. Nam ut Accursius in l. Julianus. 13.

§. 1. verb. quan. minoris. ff. de act. empt. & vend. monet: Servorum* naturam furtis esse obnoxiam, ita ut si nihil aliud saltem cinerem domini suo surripiant. Quod non de honestis, sed vilibus tantum personis & mancipijs intelligi velim.

Fieri* autem potest, ut etiam socius dolo malo rem communem contrectet, quo casu nō solum actione pro socio (quæ itidem infamat ut ex textu §. ex quibusdam. Instit. de pœna temerè litigat. patet) sed etiam furti tenetur per expressū textum in l. rei communis. 45. ff. pro socio. Nec mirū videri debet, quod actio actionem non tollat. Id* enim generale est, ut rei prosequutoria non tollatur per pœnalem,

& econtrā argumento l. sed actione 50. ff. pro socio. nisi in casu l. 3. §. novissimè. ff. naut. caup. stab. & c. & nisi cū actor, qui duabus illis actionibus velit insistere, esset sibi contrari⁹, ut in l. r. C. de furtis. Sed persecutoria per prosequutoriam tollitur; ut condictio furti, (quæ & ipsam rem persequitur. l. si pro fure. ff. de condict. furtiva.) per actionem mandati, vel pro socio; per text. in l. sed si ex causa. 47. ff. pro socio. Amplius* in eadem materia notandum est, quod si in contractu societatis non fuerint partes adjectæ, æquas eas esse oporteat, per express. text. in l. si non fuerint. 29. ff. eod. Nam sibi imputare debet, qui legem contractus non dixit apertius. l. veteribus. ff. de pactis, tum quia iniquum esset, ex eadem societate, alium plus, alium minus consequi, ut textus in l. verum. 63. §. si cum tres. 5. ff. eodem habet. Quod non de Arithmetica, sed Geometrica proportionem, secundum uniuscujusque operas atq; opes, quas in societatem cōfert, accipiendum esse, recte quidam existimant, ut author est Portius in §. 1. Institut. de societate. Verumtamen* si partes expressæ fuerint, hæc omninō servari debent. Nec enim unquam dubium fuit, quin valeat conventio, ut ad unum duæ partes lucri & damni

pertineant, ad alium tertia; Quin-
 imò Servius Sulpitius, (ut in textu
Institut. de societate §. 2. videre licet)
 etiam talem conventionem ra-
 tam habere existimavit: *Si Titius*
& Sejus inter se pacti sunt, ut ad Titium
lucri due partes pertineant, damni ter-
tia; ad Sejum due partes damni, lucri
tertia, & quod magis est, ut quis lucri
partem ferat, de damno non teneatur.
 Quia sepe (inquit) quorundam ita
 preciosa est opera in societate, ut eos
 justum sit conditione meliore in socie-
 tate admitti. Nam * & ita coiri
 posse societatem non dubitatur,
 ut alter pecuniam conferat, alter
 non conferat, & tamen lucrum
 inter eos commune sit. Plerumque
 enim (teste Ulpian. in d. l. si non fue-
 rint. 49. §. 1.) tanta est industria socij,
 ut plus societati conferat, quam pecu-
 nia, id est si solus naviget, si solus pere-
 grinetur, pericula subeat solus. Sed
 hæc ita accipienda sunt, ut is, qui
 pecuniam contulit, habeat sal-
 vam sortem in divisione; lucrum
 verò ex ea proveniens communi-
 cetur, nisi aliud expresse actum
 sit. Quamvis Accursius in l. Cod. pro
 socio, in dubio pecuniam quoque
 esse communicatam (nisi consue-
 tudo loci contraria sit) existimet.
 Cui contradicit Jacobus de Are,
 & priorem sententiam defendit
 ex ea ratione, quod præstans ope-

ram haberet lucrum, & ali^o dam-
 nū, quæ societas Leonina appel-
 latur, per textum in d. l. si non fue-
 rint. §. Aristo. 2. Utrum * autem so-
 cietas ex pacto transeat ad hære-
 des, coronidis loco adjiciendum
 esse existimavi. Quia in re quam-
 vis non desunt, qui affirmativam
 defendāt, ut potè Hotom. in com.
 j. r. ff. pro socio. & Thoming. Decis. 13.
 mihi tamen magis placet negati-
 va sententia, quam communiter
 DD. tenēt, per expressos textus in
 l. adeo 59. in pr. in verbis: *Adeo morte*
socij solvitur societas, ut nec ab initio
pacisci possim^o, ut hæres etiam succedat
societati. & l. nemo. 35. ff. pro socio. Cu-
 jus rei hæc potissimum est ratio,
 quod hujusmodi pactū constri-
 gat quodammodo ultimam vo-
 luntatem, dum videlicet nō eum
 quem quis velit, sed qui socio pla-
 cet, hæredem instituere cogere-
 tur, prout in textu d. l. cum duobus.
 52. §. idem respondit. 9. disertis verbis
 exprimitur. Actio tamen pro so-
 cio etiam hæredi competit. per
 text. in l. verum est. 63. §. in hæredem.
 8. ff. pro socio. Licet enim is socius
 non sit, attamē emolumentum suc-
 cessor est, ut ibidē habetur. Quod
 * & de societate vectigalium, &
 aliorum publicorum dicendum
 videtur. Nam & hoc casu, cum sit
 communio necessaria cum hære-
 de

dedefun
 inter fu
 redem
 vel dan
 vel poss
 commu
 cum in a
 ram nec
 tare vol
 scilicet
 pars, ve
 socijs pe
 supra al

OBSERVATIONUM

Peri
 pertine
 ad ven

1. Em

2. Lege

3. DD

4. Re

5. Ex

6. In

dedefuncti; consequens est; quod inter superstitem socium, & heredem defuncti, quicquid lucri vel damni contigerit vivo socio, vel post mortem ejus, necessario commune sit, per expressum textum in *d. §. in heredem*. Quod non tam necessario fieri solet in societate voluntaria, in qua alia lex (ut scilicet minor damni, major lucri pars; vel e contrā, ad aliquem ex socijs pertineat) dici potest, per sup̄a allegata jura.

OBSERVAT: XLVII.

Periculum rei vendita, utrū pertineat ad emptorem, an verò ad venditorem.

SUMMARI A.

1. *Emptione perfecta res pertinet ad emptorem.*
2. *Leges contraria, quod venditor teneatur ad restitutionem pretij post emptionem perfectam re interempta.*
3. *DD. diversa sententia, de eo, an etiam precium emptori pereat.*
4. *Refutatur eorum sententia, qui existimant precium emptorem amittere, re perempta.*
5. *Explicatio l. pen. Cod. de condic. causa dat.*
6. *In contractibus innominatis pœnitentia est locus.*

7. *Contractus innominati qui dicantur.*

8. *Nemo cum alieno lucro locupletari debet.*

9. *Contractus nominati post perfectionem sunt necessarij, & ideo pœnitentie locus in ijs non datur.*

10. *Authoris sententia, quod emptione plenè peracta, si res nondum tradita sit, casus fortuitus ad emptorem pertineat.*

11. *Emptor precium nondum datum solvere tenetur, re ante traditionem perempta.*

12. *In his qua numero, pondere, & mensura constant, cujus sit periculum.*

DICTUM est Observ. 31. in genere de periculo rei debita, nunc in specie de periculo rei vendita: utrum ad venditorem, an ad emptorem pertineat, nō incongruè quæri potest? Qua in re firma cōstituenda est Regula: Quod *em-
ptione perfecta res pertineat ad emptorem, per expressos textus in *l. id quod. 7. ibi: ad emptoris commodum in commodumque pertinet. Et in l. necessario. 8. ibi: Nam perfecta emptione periculum ad emptorem respiciet. & toto ferè tit. ff. de pericul. & commod. rei vendit. Quod idem Jure Sax. (secundum quod quotidie practicatur) obtinet, ut vi-*

dere est in gloss. juris municipal.
artic. 140. vers. *Quæritur, equum si
quis. &c.* ubi dicitur: *Quod si vendi-
tor damnum absq. sua culpa evenisse
Sacramento probaverit, jure precium
pro ea re ab emptore datum retineat.*

- 2 Verumtamen* nō nullæ leges cō-
trarium his innuere videntur. Et
primò quidem *l. si fundus. 33. in pr. ff.
locati.* in verbis: *Si fundus venditus
sit publicatus, etiamsi absit culpa vel
mora venditoris, nihilominus, eum te-
neri ex empto, ut precium restituat.* Ex
quo intelligitur etiam post perfe-
ctam venditionem periculum nō
respicere ad emptorem. Secundò
l. ult. ff. de condict. caus. dat. in verbis:
*Dedit tibi pecuniam, ut mihi Stichum
dares, (& postea) idèd si mortuus est
Stichus, repetere possum; quod ideo tibi
dedi, ut mihi Stichum dares, & rursus,
si tuus est Stichus, & pro evictione ejus
promittere non vis, non liberaberis, quo-
minus à te pecuniam repetere possim.*
Tertiò *l. si soluturus. 39. ff. de solutione.*
ubi dicitur, periculum emptoris
non esse propter perfectam em-
ptionem, sed propter electionem
depositarij. Hunc itaque obicem
Interpp. Juris. dissolvere cupien-
tes, in diversas iverunt sentērias,
3 Quidam* enim hanc regulam ita
accipiendam esse existimant, ut
res pereat emptori, nō precium,
id est, ne id quod interest supra

rei precium consequatur à ven-
ditore; quod cōfirmatur per tex-
tus supra allegatos, maximè verò
d. l. ult. ff. de condiction. caus. dat. quæ
sententia est Cujacij in tractat. ad
Africanum, in *d. l. si fundus. 33. ff. lo-
cati. & l. quæ fundum. 50. ff. de jure dot.*
Quam & Curia Regalis ex ea rati-
one, quod per vim ager venditus
emptori sit adeptus, sequi ma-
luit, in causa Czapski & Topic-
zewski, Anno 96. feria tertia post
festum Nativitatis S. Joannis Ba-
ptistæ. Alij verò (quorum in nu-
mero est Corrasius. lib. 2. Miscell.
quæst. c. 9.) simpliciter cōcludū,
quod non solum res, & id quod
interest, sed etiam precium em-
ptori pereat, si id fiat sine culpa
venditoris, sed casu fortuitò, per
textum in *l. pen. C. de condict. ob caus.
dat.* cujus hæc sunt verba: *Pecuni-
am à te datam, si hæc causa, pro qua da-
ta est, non culpa accipientis, sed fortui-
to casu non est secuta; minimè repeti
posse, certum est.* CondiCTIONem ve-
rò ob causam datorum re non se-
cuta, eo tantum casu locum ha-
bere, quando culpa vel mora ejus,
qui dare debebat, præcessit, text.
in *l. dedi. 3. §. 4. ibi: Sed si Stichus decef-
serit, an repeti, quod datum esse possit?*
Proculus ait, *si post id temporis deceffe-
rit, quo manumitti potuit, repetitio-
nem esse: Si minus cessare. ff. de condict.*
caus.

caus. dat. satis manifestè declarat. Quod item ex textu *l. naturalis*. his verbis: *Sed si Scyphos tibi dedi, ut Stichum mihi dares; periculo meo Stichus erit, actu duntaxat culpam prestare debes.* ff. de prescript. verbis: haud obscure probari potest. Quibus ex diametro supra allegata *l. ult.* ff. de condict. *caus. dat.* repugnare videntur. Verum *enimverò nimis dura quibusdam videtur hæc Corrasij, & ejus asseclorum sententia, siquidem in *d. l. si fundus* 33. ff. locati. expressè id cauetur, quod etiam si absit culpa vel mora venditoris, nihilominus ad precium restituendum teneatur. Nec *obstare dicunt id, quod ex *d. l. pen. C. de condict. ob caus. dat.* infertur. Nam (ut Bartolus distinguit) si repeto pecuniam tanquam causa non secuta; non possum per *d. l. pen.* Sed si repeto, quasi me poeniteat, possum repetere. *d. l. ult.* ff. de condict. *caus. dat.* Quia *in contractibus innominatis poenitentia est locus, per expressum textum in *l. si pecuniam*. s. ibi: *Sed cum liceat poenitere ei qui dedit, procul dubio repetetur id quod datum est: nisi fortè tua inter sit, non accepisse te ob hanc causam pecuniam.* Et alibi in §. 1. ejusdem legis, ibi: *attamen actio propter poenitentiam competit ei qui dedit.* ff. de condict. *caus. dat.* Neq; id caret ratione. Cum *enim

contractus innominati dicantur, qui non habent certum nomen contractus, & una tantum ex parte obligatione producunt, ut potè quādo do tibi ut des, aut do ut facias; aut facio ut des; aut facio ut facias, quales in *d. l. naturalis*. s. in prin. ff. de prescript. verbis. habentur; consequens est, quod etsi is mihi obligatus est, qui rem meā habet, ego tamen illi nullo modo sum obstrictus. Unde liquidò constat, quod nulla ei fiat injuria, si rem meam, quæ apud illum est, sine causa repetam; quum *non so- 8 lum natura æquum sit, ne quis locupletetur cum aliena jactura, ut in *l. jure natura*. 207. ff. de reg. jur. sed etiam jure Civili dolo facere videtur, qui ex aliena jactura lucrum capit, ut in *l. si quis*. 17. §. fin. ff. de instit. act. habetur. Quod *cer- 9 tè longè aliter se habet in contractibus nominatis, qui ultrò citroque producunt obligationem, ut supra, emptio, locatum, mandatum, &c. Nam cum hi principio quidem sint voluntarii, post perfectionem autè, licet re integra, necessarij efficiantur, ut in *l. in commodato*. 17. §. 3. his verbis: *Voluntatis est enim suscipere mandatum, necessitatis consummare.* ff. commodati. exprimitur; necessario dicendum est, quod in illis, neq; poenitentia

locus sit, neq; actio ad resoluendum cōtractum detur, sed ut impleatur contractus, per *l. in civile. 12. C. de rei vindic.* Proinde Costalius & ejus similes secundum hanc Bartoli distinctionē, prædictam antinomiā conciliare voluerunt; ut scilicet in contractibus innominatis, & alijs compositionibus seu transactionibus re perempta post contractum, antequam tamen implementum sit secutum, non liberetur debitor, idque per sæpè allegatum tex. in *l. ult. ff. de cōdict. caus. dat.* Non item in cōtractibus nominatis, ubi periculum est
 IO ejus cui debetur res. Porro * mihi accuratius ista omnia perpendēri dicendū videtur, quod si venditione plenē & perfectē (re scilicet, consensu, & precio interveniente) peracta, traditionē tamen non subsequuta, res vendita casu fortuito sine culpa aut mora venditoris depereat, emptoris periculo id fiat, per satis clarum tex. in *§. cum autem. Instit. de empt. & vend.* in verbis: *Quum autem emptio & venditio contracta sit. (quod effici diximus, simul atque de precio convenerit, cum sine scriptura res agitur) periculum rei vendite statim ad emptorem pertinet, tametsi adhuc ea res emptori tradita non sit.* Et quamvis non desint, qui in institutionib⁹ regulas tantum

juris, quæ sunt ex summo Jure, & rudimenta tantum proponi dicant; in Digestis verò incrementa juris, & diligentius res exactas ad æquitatē; attamen nescio, an non idem etiam in *l. fin. Cod. de peric. & com. rei vend.* exprimatur his verbis: *Mortis casus ancilla distracta, etiam antē traditionem sine mora venditoris dilatam, non ad venditorem, sed ad emptorem pertinet; & hac non ex præterito vitio rebus humanis exempta, solutionem precij emptor non rectē recusat.* Unde * colligi potest, quod emptor non solum precium datum repetere non possit, sed etiā nondum datum venditori persolvere cogatur, nisi aliter convenierit, per express. text. in *l. cum emptor §. mortuo. 2. in verbis: Mortuo autem homine, perinde habenda est venditio, ac si traditus fuisset, ut potē cum venditor liberetur, & emptori homo pereat: Quare nisi justa conventio intervenierit, actiones ex empto & vendito manebunt.* ff. de rescind. vendit. Denique * appendicis loco notandum est, quod in his, quæ pondere, numero, & mensura constant, quia diversimodē emptio & venditio dicitur perfecta, ideo etiam cujus sit in eo contractu, re perempta periculum variatur, ut in *l. quod sæpè. 35. §. 5. ff. de contr. a. empt.* videre licet.

OBSERVAT: XLVIII.

An si quis in venditione ultra dimidium justī pretij decipiat, venditio rescindi possit.

SUMMARIA.

1. *Contrahentibus invicem se circumvenire licet.*
2. *An etiam jure divino id permīsum sit.*
3. *Dolo interveniente contractus rescinduntur.*
4. *Venditio rescinditur, si venditor ultra dimidium justī precij deceptus sit.*
5. *In quibus casibus id fallit.*
6. *Utrum etiam emptori hoc beneficium l. 2. C. de rescindend. vend. competat.*
7. *Cujacius negativam tuetur contra communem D.D. opinionem.*
8. *In minore sive pluris emerit, sive minoris vendiderit, locum habet beneficium d. l. 2.*
9. *Idem in marito dotis nomine locum habet.*
10. *Communis D.D. sententia: quod etiam emptori beneficium l. 2. competat.*
11. *Beneficium hujus l. 2. etiam in locatione & alijs contractibus obtinet.*
12. *In transactionibus an etiam hoc remedium detur.*
13. *In aestimatione justī precij qua consideranda sunt.*

HÆc quæstio prima fronte non multum difficultatis in se habere videtur, siquidem experientia teste, commerciorum usus in eo potissimum consistat, ut quod pluris sit, minoris ematur, quod minoris sit, pluris vèdatur, quod absq; circumvèctione aliqua fieri nequit. Et ideò Ulpian. in l. in causa. 16. §. idem Pomponius. 4. ff. de minoribus Pomponij verba refert: *Quod * in precio emptionis & venditionis naturaliter liceat contrahentibus se circumvenire.* Idq; non solum in emptione & venditione, sed etiam in locatione & conductione locum habere, Paulus in l. item. 22. §. fin. ff. locat. ijsdem planè verbis confirmat. Nam & jure Canonico id nō prohiberi, ex textu in c. 3. & penult. de empt. & vendit. palam est, & glossatque DD. ibidem testantur. Quod * certè tam præcepto D. 2. Apostoli Pauli 1. Epist. ad Thessalon. ca. 4. ubi dicitur: *quod in negotio non liceat fratrem circumvenire*; quàm etiam honestati repugnare videtur. Nam ut J.C. Modestinus in l. semper. 197. ff. de regul. juris tradit: *Semper in conventionibus non solum quod liceat considerandum est, sed & quod honestum sit.* Quod & Accursius ibidem notat. Proinde supra recensita, eatenus idem sunt, quatenus in precio rei alter alterum circum-

ure, &
oni di
ementa
actas ad
an non
peric. &
his ver
acta, e
ora ven
rem, sed
non ex
us exem
non rectè
t, quod
um da
sed etiā
ri per
conve
cum em
Mortuo
enda est
, ut potè
ptori ho
nventio
o & ven
vendit.
co no-
ia pon
ra con
emptio
ta, ideo
actu, re
atur, ut
a. en. p.
BSFR.

circumscribit, quod facilitati atque necessitati commerciorum datum est, non autem si deceptio
 3 ex dolo veniat; tunc* enim de dolo actio est, & rescinditur contractus, ut potè si quis vitiosam rem sciens vèdiderit, emptori omnia detrimenta, quæ ex ea emptione traxit emptor, præstare tenetur, per express. text. in l. Julianus. 13. in
 4 pr. ff. de act. empt. & vendit. Vel* si quis in venditione tam enormiter læsus sit, ut vix dimidium iusti precij ab emptore consequatur; æquitas ipsa Imp. Dioclet. & Maxim. induxit, ut etiã hoc casu contractum vèdicionis rescindi permetterent, prout id in l. rem maioris. 2. C. de rescind. vendit. his verbis exprimitur: *Rem maioris precij sit vel pater tuus minoris distraxerit, humanum est, ut vel precium te restituente emptoribus fundum venundatum recipias, auctoritate judicis intercedente: Vel si emptor elegerit, quod deest iusto precio, recipias. Minus autem precij esse videtur, si nec dimidia pars veri*
 5 *precij soluta sit. Quod* beneficium ei, qui sciens verum valorem, minoris vendit, denegari DD. communiter statuunt. Donare si quidem videtur, quod nullo jure cogente conceditur, per text. in l. donari. 82. ff. de reg. jur. Et volenti non fit injuria. l. 1. §. usq. ad eod. ff. de injur.*

Item si in instrumento venditionis inserta reperiatur ista clausula: *Et si quid pluris est, donavit.* Videtur enim huic beneficio renunciassè, ut notat Menoch. de arb. judic. cas. 144. Utrum* autem etiam emptori comperat, dubitari possit. Quamvis enim communis DD. schola ob similitudinẽ rationis, (quæ arg. l. illud. ff. ad l. Aquil. ubi eadem est, ibi etiam idem jus statuendum esse vult.) hoc beneficium etiam ad emptorem producit, & generaliter constituat ei, qui ita deceptus est, ut ne dimidium quidem acceperit ejus quod dedit, si ve ejus quod accipere debuit, subveniendũ esse, ut notat Accursius in d. l. 2. C. de rescind. vendit. Cujacius* tamen lib. obs. 16. c. 18. & lib. 23. c. 32. contrarium statuit, & hanc sententiam oppugnat his potissimũ rationibus: Prima, quod nõ eadem omnino sit ratio emptoris & venditoris, cum emptor ultro ad emptionem accedat, & interdũ fraudandi, interdum affectionis, venditor verò plerumq; necessitatis causa. Unde consequens est, quod magis faveatur venditori, quam emptori. Secũda, quod de emptore circumscripto nihil in d. l. 2. nec alibi in jure (præterquam in specialibus quibusdam casibus, puta* in minore cui subvenitur, si ve

minoris

minoris vendiderit, siue pluris, quàm oportet, emerit, per textū in *l. patri. 27. §. pradium. ff. de minorib. & l. ii. C. de prædijs. & alijs reb. min. itē* 9 * in marito, cui etiam hoc beneficium, si quid dotis causa pluris emerit, datur, ut in textu. *l. si circūscripta. 6. vers. Sin autem. C. solut. mat. videre licet*) expressum invenitur. Ex quibus etiam colligi potest, quod si tale beneficium emptori competeret, nō necesse fuisset de his casib⁹ speciali lege disponere. Verumenimvero communis DD. opinio prævaluit, & in praxi ubiq; fere observatur. *Æquiritatis* * enim ratio dicitur, ut quēadmodum ex parte venditoris, si rem valentem *xxi.* vendat tantū *x.* propter præsumptionem fraudis rescinditur contractus; ita ex adverso, ex parte emptoris, si rē valentem *x.* emat *xxi.* Nam & hoc casu dolus præsumitur, qui ab omni cōtractu bonæ fidei abesse debet, per expressum textum in *l. ea verò. 3. in fine. ff. pro socio.* Porro 11 * ex communi eorundē DD. sententia beneficium hoc *l. 2. Cod. de rescind. vend.* etiam in contractu locationis, & alijs cōtractibus bonæ fidei, imò & stricti juris locum habere sciendum est. Locatio enim & cōductio proxima est emptioni & venditioni, iisdemq; re-

gulis juris consistit, per textum in *l. locatio in prin.* & ibi communiter DD. *ff. locat.* Quamvis quidam diversum sentiāt, ex ea potissimum ratione, quod non eodem modo deceptio consideretur in locatōne & conductōne, quemadmodum considerari solet in emptiōne & venditione, siquidem in hoc contractu deceptio solet fieri in re ipsa; in illo verò, non in re sed in mercede. Fieri enim potest ut conductor, qui iacturam fecit pensionis unius anni, pluris videlicet conducendo quam conduci oportuit, ex sequentium annorū utilitate à pēnsionis gravitate sublevetur; & locator, qui minoris locavit, quàm locari oportuit, sequenti anno carius locare, ac majorem mercedem percipere possit. Sed * an etiam transactio præ- 12 textu læsionis rescindatur, valde controversum est? Et quamvis Bartolus, Accursius, & alij, dispositionem *d. l. 2.* etiam in transactione obtinere affirmant; *gloss. in l. Lucius §. fin. ff. ad S. C. Trebell.* attamē negativa verior videretur sentētia, quā etiam tenet Baldus, & Jason, qui in utramq; partem hanc quæstionem pulchre disputat. Quib⁹ ad stipulatur etiam textus in *d. l. Lucius. 78. §. fin.* ubi dicitur, quod etiam in quadruplum læsus non

restituatur adversus trāfactionē. Et in *l. Odiosas. 3.* in verbis: *Transactio nib⁹ scilicet & secundis confessionibus sive insinuatæ sint, sive non, etiam in hoc casu (dum videlicet propter dolum & machinationem plus debito petitum est) obtinentibus firmitatem. C. de plus petit. Neq; id caret ratione. Transactiones etenim, sicut & res judicatæ, comparatæ sunt ad finendas lites, quarum nullus esset finis, si à transactionibus bona fide interpositis, discedere liceret, ut in textu *l. Fratris. 10. Cod. de transactio. habetur. Et ideo neque rescripto Principis, per text. *l. causas. neque prætextu instrumentorū noviter repertorum rescindi debent, per textum in *l. sub prætextu.****

13. *d. tit. C. de transact.* Obiter* autem pro conclusione isti⁹ quæstionis notandum est, quod in æstimatione justipretij, primum inspicienda sit communis hominum opinio. *Precia enim rerum non ex affectu, nec utilitate singulorum, sed communiter funguntur. l. precia. ff. ad l. Falcid.* Deinde consuetudo loci, & qualitas temporis, in quo contrahitur, considerata est, per eundem textum in *d. l. precia.* in verbis: *Nonnullam tamen precio varietatem loca, temporaque adferunt. Nec enim tantidem Roma & in Hispania oleum æstimabitur, nec continuis sterili-*

tatibus tantidem, quanti secundis fructibus, dum hic quoque non ex momentis temporum, nec ex ea, quæ raro accidat, caritate precia constituentur.

OBSERVAT: XLIX.

De jure retractus, & an in Regno locum habeat.

SUMMARI A.

1. *Jus retractus ex lege Mosæica desumptum.*
2. *Æquitatis ratio in jure retractus consideratur.*
3. *Jure Codicis Jus vetus de jure retractus abrogatum est.*
4. *Jus retractus intra annum & diem secundum Canones profequitur.*
5. *Uxori in bonis mariti competit jus retractus.*
6. *Actio Juris retractus est in rem scriptam & possessorem persequitur.*
7. *Retrahens precium integrum offerre debet.*
8. *Imò & sumptus, ac expensas reddere tenetur.*
9. *Præscriptio Juris retractus, currit à tempore rei traditionis.*
10. *Retrahens juramentum præstare tenetur, quod bona fide in usum suum hoc beneficio utatur.*

JUS retractus, non tantum in Regno, sed & ubique locorum usitatum

fitatum esse non est dubium. Cui consuetudini an etiā Jus aliquod suffragetur, quæri nō incongruē possit. Et * certè jus hoc protomisos seu retractus antiquissimum esse, & ex lege Mosaica desumptum, testatur Sacra Scriptura, *Levitici c. 25. vers. Si attenuatus frater tuus vendiderit possessiunculam suam, & voluerit propinquus ejus, potest redimere, quod ille vendiderat. Item Hier. cap. 32. versic. Eme tibi agrum meum qui est in Anathoth, tibi enim competit ex propinquitate, ut emas. Qui textus sacræ scripturæ, quamvis expressè de jure retractus loquatur: non desunt tamen qui ex lege Mosaica id desumptum esse omninò negent. Verū * ut ut sit, hoc jus (quod nimirum familias, & antiquas prosapias retinet, nec eas ob alienationes in externas manus factas labefactari, aut penitus interire permittit) summa æquitatis ratione fulciri, plusquā manifestum est. Cum satis lugubre & detestabile sit majorum imagines, aut non videre fixas, aut revulsas videre, ut habetur in l. lex qua. 22. C. de administratione tutor. Et laribus sepulchrisque avitis carere, ut in l. in fundo. ff. de rei vindicat. Quam æquitatis rationem, jus etiam Civile vetus Codicis Theodosiani, respexisse 3 videtur; quamvis * id deinde jure*

novo, per textum l. Dudum. i. 4. his verbis: *Dudum proximis consortibusque concessum erat; ut extraneos ab emptione removerent, neque homines suo arbitratu vendenda distraherent, sed quia gravis hac videtur injuria, qua inani honestatis colore velatur, ut homines de rebus suis facere aliquid cogantur inviti, superiore lege cassata, unusquisque suo arbitratu quærere, vel probare possit emptorem, nisi lex specialiter quasdam personas hoc facere prohibuerit. Cod. de contrahend. emption. abrogatū esse haud obscure colligi possit. Nisi * forte majorem 4 hac in parte auctoritatem juris Canonici esse dicamus, quo constitutum est, ut intra annum & diem à tempore contractus, ipsis tanquā proximiorib⁹, competeret super illa proportionem jus offerendi emptoribus precium, per text. in c. Constitutus. 3. extra. de integritate restit. Quod in praxi Curia etiā Regalis perpetuo servat; & ita inter Jacobum Frunck, & Zachariam Harthman, Cives Gedanen. Annò 91. judicatum fuit. Nam & jure Saxonum filium in bonis paternis præferri extraneo emptori, textus lib. 1. articul. 9. in verbis: *Filius autem ejus qui resignationem feudi promississet, nisi ipsemet semel stipulatus eam fuisset, aut fidejussores super hoc dedisset, adimplere non tenebitur*, sufficienti argumen-*

- 5 gumēto est; quinimō* quod magis est, etiam uxor ab extraneo emptore, bona mariti, si propiores non sint, jure retractus repetere potest, prout inter Dubczycka, & Grzymała, Civem Korczynen. Anno 96. feria quinta post festum Sanctæ Margarethæ Virginis sententiatum fuit; præsertim si bona sine consensu ipsi alienata à marito sint. Porro notandum est, actionem, quæ ratione hujus juris competit, non esse personalem, sed potius in rem scriptam; proinde possessorem, quocunque res vadat, sequi, argument. *l. 3. §. est autem ff. ad exhibend.* quemadmodum etiam in Curia Regali in causa Bielaczek, ejusque conjugis, contra Stanislaum Fabczycz, Anno 1591. pronunciatum fuit; quamvis nonnulli contrarium sentiant, ut notat Gail. *lib. 2. obs. 19. num. 7.* Requiritur* vero in hac actione, ut rem jure retractus petens, precium integrum offerat possessori. argum. text. in *l. Julianus. 13. §. offerri. 8.* in verbis: *Offerri pretium ab emptore debet cum ex empto agitur, & ideo et si precij partem offerat, nondum est ex empto actio. Venditor enim quasi pignus retinere potest eam rem, quam vendidit. & c. ff. de act. empt. & vend.* Unde colligitur, quod solutio particularis hoc casu non sufficiat, per
- textum in *l. quidam existima verunt. ff. sic cert. petat.* Nec quicquā obstat, *l. statu liber rationem. s. in pr. ff. de statu lib.* ex qua DD. juris inferunt, quod etiam particularis solutio liberet debitorem, ex his nimirum verbis: *Statu liber rationē reddere jussus, reliquum, quod apparet, solvit, de eo, quod obscurius est, satisfacere parat est.* Nam hic textus expressè loquitur de eodem casu, cum videlicet quantitas debiti ignoratur. Proinde si etiam proximior rem alienatam jure retractus petens, quantitatē precij ignoret, particularem solutionem juxta præscriptum juris offerens, audiendus est, ita tamen, ut de eo protestetur, quod quam primum de eo resciverit, reliquumolvere parat sit, juxta communem DD. sententiam in *d. l. Dudum.* Quod* usq; adeo verum est, ut etiam cum precio sumptus & expensas, tempore contractus factas refundere teneatur, argu. *l. intra utile. 39. §. fin. ibi: Nisi si maluerit omnes expensas, quas bona fide emptor fecisse approbaverit, ei prestare. ff. de minorib. utiles tamē & necessarias, l. si servos. 25. ff. de pig. actione.* Requiritur* item, ut intra annum & diem proximus utatur eo jure, per supra allegatum text. *d. c. constitutus.* Nam eo tempore elapso, tacita quædam ejus juris remissio inducitur,

SUMMARI A.

1. Conductor pensionem quando persolvere non teneatur.
2. De conductore casus fortuitos in se recipiente, quid juris sit.
3. Equitati congruit pacta servare.
4. Pactum de casibus fortuitis quomodo intelligi debeat.
5. In voluntatis questione, semper id quod certum & solitum est, spectatur.
6. Juramentum non extenditur ad incognita.
7. Colonus præter damnum seminis amissi, mercedem exsolvere non tenetur, & sterilitas cum ubertate quando compensetur.
8. Communis D D. opinio de casibus fortuitis.
9. Interpretatio. l. fistulas. §. frumenta. ff. de contrahen. empt. & vend.
10. Omne qui dicit, nihil excipit, pacta obscura & ambigua nocent ei, qui legem Contractus apertius dicere potuit.
11. Accursij distinctio inter casum fortuitum & periculum.

HÆC quæstio, de remissione pensionis Conductori, ob casum fortuitum, non multum habet difficultatis. Generalis enim est regula: Quod *mercedem vel pensionem exolvere conductor nō teneatur, si re locata, sine cul-

ducitur, adeò, ut moræ purgatio amplius non admittatur, arg. l. fin. ff. de Decret. ab ord. faciend. prout in Curia Regali in causa Balthasaris Bamgarth & Joannem Lwowic, Consules Lublinenses, An. 91. Et inter Kalniczkie & Stwidziczka, Anno 96. feria tertia post festum S. Margarethæ, judicatum fuit. Quod *tempus utrum à tempore scientiæ, an vero à tempore contractus currat? tractat Gail. pract. obs. li. 1. obs. 19. ubi dicitur, quod juxta communē opinionem à tempore veræ traditionis rei veditæ, currat præscriptio, etiam contra ignorantes, licet ex causa in integrum restitui possint. Postremo *requiritur, ut in usum suum, nō autem in utilitatem alterius, & fraudem emptoris hoc jus perfequatur. Unde juxta consuetudinem locorum juramentū ab ipso retrahente exigi solet, quod bona fide beneficio retract⁹ utatur. Gail. d. loco. num. 10. Cujus rei simile decretum in Curia An. M. D. C. latum fuisse memini.

OBSERVATIO L.

Num ob casus fortuitos conductor remissionem pensionis mereatur.

pa sua uti non possit, teste Ulpiano in *l. ex conducto. 15. §. competit. & seq. item. l. si quis domum. 9. in pr. ff. locati. Sed* * an etiam conductor, casus fortuitos in se recipiēs, ingruente aliquo huiuscemodici casu, remissionem pensionis mereatur? magis dubium & perplexum esse videtur: Licet enim prima fronte, verba textus in *l. si quis domum. 9. §. Julianus. 2. ibi: Julianus libro quinto decimo digestorum dicit, si quis fundum locaverit, ut etiam si quid vi majore accidisset, hoc ei praestaretur, pacto standum esse. ff. locati.* satis clara & manifesta esse videantur; ut potē, cum * nihil magis sit congruum æquitati, quam servare ea, quæ inter contrahentes semel placuerunt, per text. in *l. juris gentium. §. item si quis. ff. de pactis.* attamen in contrariū multa adferri possunt.

4 Et primum quidem, quod * pactū de casibus fortuitis à conductore in personam suam receptum, intelligi debeat de ijs tantum casibus, qui in ea regione quandoq; cōtingere solent, nec planē novi & inusitati sunt, cujusmodi pluviae sunt & nives immoderatae, tempestates cœli, & id genus alia: nō vero de ijs, qui vel nunquam, vel ita rarō contingunt, ut propter raritatem verisimile sit contrahentes de ijs nō cogitasse, qua-

les sunt sterilitas & inundationes magnæ & plane inusitatae, incursus hostiū, & alia. Semper * enim in voluntatis quæstione id, quod certum & solitum est, nō vero id, quod incertum & contra consuetudinem est, spectādum esse, D.D. unanimi ore statuunt, per text. in *l. socio. 10. §. modico. ff. de annuis legat. & l. 1. C. quæ res pig. dari poss. Et* * ideō etiam juramentum non extenditur ad incognita, per text. in *c. veniens. de jurejur.* Tum quia hæc interpretatio bonæ fidei cōgruit. Vult * enim ea, ne colonus præter dānum seminis amissi etiā mercedem exsolvere cogatur, per text. in *l. ex conducto. 15. §. ubicunq; ff. locati.* maximē verō in *l. si merces. §. vi major. ff. eod.* dicitur: *Quod vis major, quam Græci θυσία, id est divi nam iram appellant, non debeat conductori damnoſa esse, si plus quam tolerabile, lesi fuerint fructus; alioquin modicum damnum æquo animo ferre debet colonus, cui immodicum lucrum non aufertur.* Et ideō juxta sententiam J.C. Papiniani in *l. ex conducto. 15. §. Papinianus. 4. ff. locati.* Sterilitas unius anni cum ubertate aliorum annorum compensari debet: & pensio, quæ ob sterilitatem unius anni fuit remissa, propter ubertatem sequentium annorum à conductore exigi potest. Ex his itaq; * D.D. juris communiter con-

conclu-

concludunt, quod recipiens in se
casum fortuitum, non intelliga-
tur cogitasse, de casu fortuito in-
solito, nisi expressè etiam his casu-
bus, puta insolitis & inusitatis, re-
nunciatum sit; tunc enim standū
est conventioni, prout in Came-
ra Imp. observatū esse, notat An-
dreas Gail. lib. 1. obs. pract. c. 23. num.
20. Et hæc DD. communis senten-
tia juri & æquitati magis videtur
esse consentanea. Quamvis enim
ij, qui contrarium sentiunt, tex-
tum legis *fistulas. §. frumenta. ff. de*
contrab. empt. & vendit. ad confir-
mandam suam opinionem tor-
queant, & nihil ibi de solitis casu-
bus, sed tantummodo insolitis &
inusitatis tractari dicant; attamē
omninò contrarium ex eo textu
colligi potest. Cujus hæc sunt ver-
ba: *Frumenta * quæ in herbis erant,*
cum vendidisses, dixisti te, si quid vi aut
tempestate factum esset, præstaturum:
ea frumenta nives corruerunt, si im-
moderate fuerint, & contra consuetu-
dinem tempestatu. agi tecum ex empto
poterit. Unde satis liquido cōstat,
quod hic inter nives immodera-
tas extra consuetudinem, & eas,
quæ secundum consuetudinem
fiunt, distinguatur, & per conse-
quens, casus fortuiti, & ea, quæ a-
liquando præter naturæ cursum
fieri solent, separentur ab ijs, quæ

quotidie secundum eundem nō
fortuito cōtingunt. Nec quicquā
refragatur huic sententiæ genera-
lis illa Regula: *Omne * qui dicit, nihil* 10
excipit per text. in l. à *Procuratore. 13.*
C. Mandati. Semper enim hæc di-
ctio universalis *Omne*, secundum
naturam contractus, & ut mate-
riæ subjectæ conveniat, accipi-
enda est. Proinde cum in tali pa-
cto ea de re sit quæstio, quæ ex cō-
sensu contrahētium initium ha-
bet, meritò etiam, nō nisi ex præ-
cedente consensu & voluntate in-
telligi debet. Noti siquidem est ju-
ris, quod in contractibus ante o-
mnia mens & sententia contrahē-
tium inspicienda sit. Nam & in bo-
nis in genere obligatis, nō veniūt
ea, quæ verisimile est quenquam
speciatim obligaturum nō fuisse,
JC. Ulpianus in l. *obligatione. 7. ff. de*
pignor. & hypoth. tradit: Alioquin
*obscura & ambigua pacta, ei no- 11
cere debent, qui legem contract⁹
dicere potuit apertius, per textū
in l. *veteribus. 39. ff. de pact.* quod in
testamentis & fideicommissis lo-
cum non habet: ibi enim senten-
tia ejus, qui eā protulit, spectanda
est, per text. in l. *in ambiguis. 96. ff.*
de reg. juris. Neq; * tamen sicco (ut 12
ajunt) pede prætereunda est etiā
Accursij sententia, qui inter ca-
sum fortuitum & periculum di-
stinguen-

stinguendum esse putat, ut scilicet periculum in se suscipiens, non teneatur præstare casus insolitos; secus in eo, qui casum fortuitum promittit, ut videre est in gloss. l. sed et si. 4. §. quasitum. ff. si quis caut. in jud. sist. caus. fact.

OBSERVATIO LI.

De Evictionibus.

SUMMARI A.

1. Evictio ex natura contractus præstari debet.
2. In evictione consuetudo uniuscujusq. loci aut regionis spectanda est.
3. Mos in Regno circa evictiones observatus.
4. Jure Civili de evictione per stipulationem caveri solet.
5. Promissio simple & dupla in evictione quid sit.
6. Casus, quibus evictio non præstatur, etiamsi de ea conventum sit.
7. Denunciatio venditori dum res evincitur, quando fieri debeat.
8. Denunciatio pacto omitti potest.
9. Evictionis onus pacto tolli potest.
10. De evictione non præstanda, pacto interveniente, an venditor ad restituendum precium, si res evincatur, nihilominus cogi possit.
11. Venditor scienter rem alienam vendens, etiam ad id, quod interest, tenetur.

12. Evictio non præstatur, si præscriptio intercessit.

13. Jure Sax. varendator ad vitam usq. tenetur varendare, id est evincere.

14. Conciliatio textuum Juris Saxonici lib. 1. artic. 21. cum textu Juris municip. artic. 25.

15. Evictio contra presentes anno & die locum habet.

RE apud emptorem evicta, quid venditor præstare teneatur, forrè quis quærat? Pro decisione istius quæstionis in primis sciendum est, quod evictio * ex natura contractus, omninò præstari debeat, etiamsi nihil de ea conventum fuerit, per express. text. in l. non dubitatur. 6. in verb. Non dubitatur, et si specialiter venditor evictionem non promiserit, re evicta ex empto competere actionem. C. de eviction. Cum etenim venditor pretium rei venditæ accipiendo, dominus illius efficiatur, ut patet ex l. 1. in verbis: nummos fecerit accipientis. ff. de rerum permutat. meritò etiam ex ratione Synallagmatis, ad evictionem hoc nomine præstandam obligatur, per text. notabilem, in l. ex empto. 11. §. 1. in verb. Et in primis sciendum est, in hoc judicio id demum deduci, quod præstari convenit, cum enim sit bonæ fidei judicium, nihil magis bonæ

fidei

fidei congruenter contra nihil contra naturam testate. Evictio venditori tradere: quod nus fuit venditori rem domini evictionis ligat. ff. de l. ut etiam in forum Romanum Corn. ante festum sum fuisset in evictione ordinem unius regionis si in l. ff. de fundus venditoris regionis, et pro evictione monet, id nostris oblationis de tur, quod non dissonant & hoc iudicium lationem lebat; ut in princip. ff. dupliciter placet, * ut

fidei congruit, quam id præstari, quod inter contrahentes actum est, quod si nihil convenit, tunc ea præstabuntur, quæ naturaliter insunt huius iudicii potestate. Et in primis ipsam rem præstare venditorem oportet, id est tradere: quæ res, siquidem dominus fuit venditor, facit & emptorem dominum; si non fuit, tantum evictionis nomine venditor obligat. ff. de actione empt. & vend. pro ut etiam in Curia in causa successorum Rottendorff, & Constantini Corniacti Anno 98. Sabbato ante festum Sancti Barnabæ decisum fuisse memini. Verum* quia in evictione præstanda consuetudinem uniuscujusque Civitatis aut regionis spectandam esse, textus in l. 6. ff. de evictionibus, his verbis: Si fundus venierit, ex consuetudine ejus regionis, in qua negotium gestum est, pro evictione cavere oportet, directe nonnet; idcirco moribus* etiam nostris obtinuit, ut majoris certitudinis causa in contractu venditionis de evictione expresse agatur, quod à jure Civili non omnino dissonum esse videtur. Nam & hoc jure plerumque per stipulationem de evictione cavere solebat; ut ex textu in l. si dictum. 56. in princip. ff. de eviction. patet; idque dupliciter, vel promissione simpliciter, * ut si emptori res evicta es-

set, simplum precium, & id, quod emptoris interesset rem evictam non esse, venditor præstet, per expressum textum in l. si in venditione. 60. his verbis: Si in venditione dictum non sit, quantum venditorem pro evictione præstare oporteat; nihil venditor præstabit, præter simplicem evictionis nomine; & ex natura emptoris actionis, hoc quod interest, ff. de evictionibus. vel dupliciter, puta ut venditor duplici pretij re evicta præstet, per textum in l. vendicantem. 17. in verbis: an potius re ablata ex causa stipulationis duplum consequi. ff. eodem. Quod non promiscue, sed tantum in venditionibus rerum pretiosarum fieri solebat, ut in l. emptori. §. 1. ff. de evictionibus, habetur. Porro certi casus in jure reperiuntur, quibus venditor non tenetur ad præstandam evictionem, etiam si de ea conventum sit. Primus* est, si res evincatur de facto, nisi forte evictionem facti promiserit, per text. satis clarum in l. fin. ibi: Expulsos vos de fundo per violentiam à Nerone, quem habere jus in eo negatis, profitentes nullam vobis adversus eum; ex cujus venditione fundum possidetis, actionem competere probatis. Cod. de action. empt. & vendit. Quod Curia Regalis in causa Czapski, & Topiczowski, Anno 96. feria secunda post festum Na-

tivitatis Sancti Joannis Baptistæ sequi voluit. Secundus est, si sententia judicis non interveniente, emptor rem evincenti restituat, per textum manifestū in *l. si cum. 17.* in verbis: *Sic cum questio tibi super eo quem comparaveras, moveretur, auctorem tuum certum fecisti, nec citra judicis disceptationem eum quem emerat tradidisti, praeses provinciae in damnis, quae te tolerasse meministi, medietatem juris adhibebit. Cod. de evictionibus.* Id autem de sententia justa & æqua, non de iniqua intelligi debet, ut est textus in *l. Si per imprudentiam. 51.* ibi: *Si per imprudentiam judicis, aut errorem emptor rei victus est, negamus damnum auctoris esse debere, aut quid refert, sordibus judicis, an stultitia res perierit.* Injuria enim quæ fit emptori auctorem non debet contingere. *ff. eodem de evictionibus.* Tertius est, si emptor, dum res ab illo evincitur, non denunciavit venditori, per textum in *l. Si fundo. 53.* ibi: *Sic cum possit emptor auctori denunciare, non denunciasset, idemque victus fuisset: quoniam parum instructus esset: hoc ipso videtur dolo fecisse: & ex stipulatu agere non potest. ff. de evictionibus.* pro quo faceretiam textus in *l. 1.* in verbis: *Nam si denunciasti ei, qui tibi vendidit, intelligis evictionis illi periculum imminere. Cod. ubi in rem actio. exerc. Quæ*

omnia etiam in *cap. fin. tit. de empt. & venditi.* expressa reperiuntur. Quando * autem denunciatio 7 hujusmodi fieri debeat, explicat textus in *l. si rem. 29.* ibi: *Quolibet tempore venditori renunciari potest, ut de ea re agenda adsit: quia non praefinitur certum tempus in ea stipulatione: dum tamen ne prope ipsam condemnationem id fiat. ff. de evictionibus.* Quod & praxis non solum Curiae, sed judicii quoque Terrestris omnino tenet, & juxta id in judicijs Regni Tribunalibus frequentissime judicatur. Quamvis communiter DD. in causa ex lucrativo titulo descendente, hanc denunciationem etiam ante judicium captum debere fieri statuāt, per textum in *l. qui concubinam. 29.* §. 3. in verbis: *Si haeres tibi, servo generaliter legato, Stichum tradideris, isque a te evictus fuisset, posse te ex testamento agere, Labeo scribit. Quia non videtur haeres dedisse quod ita dederat ut habere non possis; & hoc verum putat. Sed hoc amplius ait, debere te, priusquam judicium accipiat, denunciare haeredi. ff. de legat. 3. ubi gloss. judicium pro sententia accipiendum putat. Hoc * tamen notandum est, quod istiusmodi denunciatio pacto omitti possit, per textum in *l. Herennius. 63.* ibi: *Herennius Modestinus respondit, non obesse ex empto a-*
genti,*

genti, quod denunciatio pro evictione interposita non esset, si pacto circummissa esset denunciandi necessitas. ff. de evi-
 9 ction. Simili * modo etiam evi-
 ctionis onus pacto tolli potest, per textum in l. qui libertatis. 69. in verbis: Qui libertatis causam ex-
 cepit in venditione, non tenebitur evi-
 ctionis nomine. ff. de evictionibus. Ve-
 10 rum tamen id * hac distinctione DD. temperandum esse putant: Aut pactum de non-præstanda evi-
 ctione est factum in specie, puta, si res evincatur à Petro; Andrea, tunc cessante dolo, vendi-
 tor ad restituendum pretium cogi non potest, per textum supra allegatum in d. l. qui libertatis. Aut est factum in genere, si videlicet à quocunque evincatur, eo casu omnino tenetur restituere pretium. per textum in l. ex empto. 11. §. 18. ibi: Ibidem ait, idem esse dicendum, & si aperte in venditione comprehendatur, nihil evictionis nomine præstatum iri; pretium quidem deberi re evicta, utilitatem non deberi. Neque enim bona fidei contractus hac patitur conventionem, ut emptor rem amitteret, & pretium venditor retineret. ff. de act.
 1 empt. Sed hoc * ita verum est, si venditor ignorans rem vendit alienam. Nam si sciens vendat, præter pretium etiam id quod inter-
 est, reddere debet, idque propter

dolum, qui intervenisse præsumitur, per textum in l. tenetur. 6. §. ult. & d. l. ex empto. §. 15. & §. fin. ff. de acti. empt. & vend. Quartus & ultimus casus est, * quo evictio non præ-
 12 statur, si emptor tutus sit præscriptione longi temporis. per text. in l. si obligata. 19. in verb. Si obligata prædia venum dedisti, & longi temporis præscriptione soluta, emptores se tueri possunt, evictionis periculum timere non potes. Cod. de eviction. Quia in re
 * diversa Juris Saxonici videtur
 13 esse dispositio, ut potè, quod evictio ad vitam usque venditoris præstari debeat, per textum Spec. Sax. lib. 3. artic. 83. in verbis: Qui verò proprium aut res mobiles vendiderit, quousque vixerit, illorum varendator esse tenetur, restamen illa, pro qua litigatur, ad manu tradi debet venditoris, ad defendendum vel perdendum, quamdiu illud defendere tenetur. Quibus textus quoque Juris Municipalis. art. 30. ad stipulatur. Nec quicquam in contrarium facit, quod Interpretes ex textu Spec. Sax. lib. 1. artic. 29. Varendam seu evictionem triginta annis & anno & die præstari inferunt. Nullam etenim ibi fieri mentionem evictionis, sed tantum de præscriptione fundi & proprietatis tradi video, quod longe aliud est, licet glossa * ejusdem
 14 juris lib. 1. artic. 52. distinctionis for-

dere id conciliari posse doceat, ut nimirum de bonis ex successione aliqua provenientibus textus ille dicti *artic. 29. lib. 1.* accipiatur, cum etiam eorum bonorum alienationes sine hæredum cōsensu fieri non possent, ut est textus Sp. Sax. dicto *artic. 32. lib. 1.* (qui tamen à sede Apostolica dicitur esse reprobatus) consequens erat, ut nō nisi hæc longissimi temporis, id est, triginta unius anni & diei præscriptio iisdem obesse possit. Sec^o est in bonis proprio labore atque industria acquisitis. Ea enim si alienare sine consensu hæredum nō liceret, nihil esset inhumanius, & à jure communi alieni^o, per text. in l. non usq. ff. si quis à par. man. sit. Ac proinde ut hujuscemodi bonis acquisitis evictio ad vitam usque venditoris præstari debeat, juxta dispositionem dicti *artic. 29. lib. 1.* Mihi itaq; ad trutinam (ut ajunt) ista omnia perpēdenti cum glossæ distinctio nequaquā satisfaciat, expressa & generalia verba textus dicti *artic. 33. lib. 3.* sequi malim, quod evictio tam de bonis mobilibus, quam immobilibus ad vitam usq; venditoris, quamdiu in humanis est præstari debeat. Sed hoc intelligendum est de absentibus:

15 Contra * præsentem enim anno & die locum habet evictio, per ex-

pressum textum juris Municip. *artic. 21. in verbis.* Qui proprium dedit aut resignaverit, illud varendare tenetur anno & die, ut juris est, hoc est, anno & sex septimanis. Quem textum glossa ibidem de eo casu inter præsentis accipiendum esse tradit.

OBSERVATIO LII.

De donationibus inter virum & uxorem.

SUMMARI A.

1. A Donationes inter virum & uxorem cur non valeant.
2. Conjugum omnia communia.
3. Uxor jure Saxonum mariti nihil donare potest.
4. Maritus uxoris suæ tutor est.
5. Uxor sine consensu mariti nihil alienare potest.
6. Uxor habens tutorem à magistratu marito donare potest.
7. Juri communi catenus standum est, donec statuto disertè contrarium cautum reperiat.
8. Donatio inter conjuges confirmata juramento valet.
9. Donatio eo nomine facta, ut communi filia in dotem detur, valet.
10. Donatio inter conjuges morte confirmatur.
11. Donationes reciproca inter conjuges, an de jure sint permissæ.

12. Ratio cur hujusmodi donationes permittantur.

13. Donatio reciproca debet esse æquivalens.

14. Reciproca donatio in continenti fieri debet.

Quod donationes simplices inter virum & uxorem de jure subsistere non possint, plus quam manifestum est. Nam *in l. 1. ff. de donat. inter vir. & uxor.* expressè hoc prohibetur. Ne videlicet mutuo amore invicem spoliarentur, donationibus non temperantes, sed profusa erga se facilitate. Sæpè enim (ut inquit Paulus J.C. *in l. 2. ff. de donat. inter vir. & uxor.*) futurum esset, ut discuterentur matrimonia, si non donaretis, qui posset; atque ea ratione eventurum, ut ea venalicia essent. Vel ut Imper. Justinian. *in auth. quibus modis natus efficitur legit. & illud* tradidit magnitudine concupiscentiæ ducti, latenter paulatim se ipsos privarent substantia. Cum nihil sit furor amoris vehementius; quem retinere, Philosophia est perfecta, monentis etiam & insipientem atque inharcentem concupiscentiam refranantis; ut ij, qui hoc dotali detinentur, si abstinebunt sermone ad eas, quas amant, quæ eis non per blandimenta cõferunt. Optime itaque à summo illo Philosopho tra-

ditum est: Conjugum omnia debere esse communia. Plut. *de præcept. conjugial.* Uxoris siquidem & mariti, una est domus & familia, teste Ulpiano *in l. 1. ff. de SC. Syl. lan. & Claud.* quæ etiam idè sociæ domus divinæ & humanæ à legibus appellatur. *in l. adversus. 4. Cod. de crim. expil. hered.* Jure itidem Saxorum, mulier nullam marito potest facere in suis mobilibus vel proprietate donationem, ut inquit text. Sp. Sax. *lib. 1. art. 31.* idque cum propter rationes jam recensitas, tum etiam ob id, quod maritus tutor sit uxori suæ omniumque rerum ipsius. Ac proinde, quæ admodum pupillus sine consensu tutoris nihil proprium alienare potest, per text. *tot. tit. ff. de auth. & consensu.* Ita nec uxor sine consensu viri, bona sua, donandi, vendendi, aut resignandi habet potestatem, ut est in textu Sp. Sax. *lib. 1. artic. 45.* quamvis de jure Civilis sit secus, ut patet ex l. *veller. Cod. de revocand. donat.* ubi imp. Dioclet. & Maxim. quidam Herennia rescripserunt his verbis: Desine itaque postulare, ut donatio, quam perfeceras revocetur, prætextu mariti & liberorum absentia; cum hujus firmitas ipsorum presentia non indigeat. Unde consequens est, quod sicut tutor pupillo in rem suam tutor esse nequit,

- per text. in *Novella. 72. c. hac omnia.*
 & *l. 1. ff. de authorit. & consens. tut.* ita
 6 neq; maritus uxori. Hoc* tamen
 recipit limitationem, nisi uxor
 coram Magistratu competenti al-
 lium sibi tutorē constituat, cujus
 auctoritate marito donare pos-
 sit. argum. *l. papillus. §. item ipse tutor.*
ff. de auth. & cons. tutor. Quod tunc
 quoque locum habet, quando u-
 xor marito bona communia ven-
 dit; Nam ut venditio valeat, ne-
 cessaria est auctoritas tutoris ob
 officiū dati, qui circa resignatio-
 nem seu alienationem bonorum
 uxori assistere debet, prout in Cu-
 ria inter Farurei, & quosdam Ci-
 ves Pilznenses Anno 96. Sabbato
 post festum Epiphaniarum deci-
 sum fuit. Verum id de his casibus
 intelligi debet, quibus jure com-
 muni donatio inter virū & uxo-
 rem facta valet. Nec multum facit
 dispositio juris Saxon. ubi omnis
 donatio inter conjuges prohibe-
 7 tur. Cum* eatenus standum sit iu-
 ri communi, donec disertè quid
 statuto contra reperiat. cautū.
 argu. *l. si extraneus. ff. de condict. caus.*
 8 *dat.* Valet* autem jure Civili (jux-
 ta communem DD. opinionem)
 donatio inter conjuges juramen-
 to confirmata. Quamvis enim ju-
 ramentum cōtra dispositionem
 juris cōmunis, & per consequens,
 contra bonos mores factum, non
 videatur esse obligatorium, *c. non*
est obligatorium. de reg. jur. in 6. tamē,
 quia juramentum illud, non tam
 firmat ipsum contractum, ipso
 jure alias nullum, quam obligat
 jurantem ad id præstādum, quod
 sine dispendio salutis æternæ im-
 pleri potest; idcirco etiam tale ju-
 ramentum necessariò servari de-
 bet, per text. Juris Canon. in *c. cum*
contingat. tit. de jurejurand. Cū &
 aliās multa Jure Civili reperian-
 tur prohibita, quæ tamē ratione
 juramenti Jure Canonico subsi-
 stunt, ut in contractu minoris *per*
authen. Sacramenta. C. si advers. ven.
 & in pacto cum filia, de non succe-
 dendo, facto, per text. juris Canon.
 in *c. quamvis. de pactis. in 6.* Secundò
 *valet donatio inter conjuges e- 9
 tiam juramento non cōfirmata,
 in casu *l. si ve uxor. 34. ff. de donat. in-*
ter vir. & uxor. Si videlicet uxor ma-
rito donet, ut id in dotem communi filie
conferat. Confirmatur* etiam do-
 natio inter conjuges morte do-
 nantis, si videlicet ea nondum re-
 vocata, donator decesserit. Nam
 hujusmodi donatio vim relictī
 seu legati habet, per text. in *l. cum*
hic status. 32. §. 1. ff. de donat. inter vir.
& uxor. & l. donatio. 3. C. eod. Quod
 ita intelligendum est, si donatio
 debitam quantitatem, quingen-
 tos scilicet

ros scilicet
 per text.
 nat. ali
 expressa
 in acta
 text. in
 nat. inter
 aliud in
 dubium
 nes recip
 ria: inter
 missa. E
 ant, neq
 illud tan
 vir. 2. ff.
 permissu
 verbis: Si
 verint, &
 sumpsit
 donation
 per l. sed
 heredit.
 esse perm
 revera* c
 munerat
 re & spe
 donatari
 ei donati
 donat. pro
 gibus illa
 betur, q
 alium ve
 per tot. si
 xor. Ubi g
 quod ubi

tos scilicet aureos non excedat, per text. in §. *alia autem. Instit. de donat.* alioquin in eo quod excedit, expressa voluntas morientis, vel in acta requiritur insinuatio, per text. in l. *donationes. quas. 25. C. de donat. inter vir. & uxor.* His præmissis, aliud in eadem materia exoritur dubium. An * videlicet donationes reciprocae seu remuneratoriæ inter cōjuges de jure sint permissæ. Et quamvis plerique statuunt, neq; tales donationes valere; illud tamen in l. *quod autem. 7. §. si vir. 2. ff. de donat. inter vir. & uxor.* permissum esse colligitur ex his verbis: *Si vir & uxor quina sibi donaverint, & maritus servaverit, uxor cōsumpserit; recte fieri compensationem donationum.* Unde recte Accursius per l. *sed et si. 25. §. consuluit. ff. de petit. heredit.* ralem donationem instar esse permutationis affirmat. Et revera * donatio reciproca seu remuneratoria, cum fiat cum onere & spe tantundem recipiendi à donatario, nō potest propriè dici donatio, ut in l. *Aquilus. 27. ff. de donat.* proponitur; tūm quia in legibus illa tantūm donatio prohibetur, quæ alium pauperiorem, alium vero locupletiolem facit. per tot. tit. ff. *de donat. inter vir. & uxor.* Ubi generalis ponitur regula, quod ubicunq; non diminuit de

facultatibus suis is, qui donavit, donatio valeat, vel etiam si diminuat, locupletior tamen non fit qui accipit, donatio valet. Quamobrem praxis hujuscemodi donationes validas esse testatur; & in Curia, in causa Baumgart Civis Lublinen. contra Joannem Lwo-wicz An. 91. feria sexta post octavas Sacrosancti Corporis Christi: & in causa Alberti Crepak, cōtra Annam olim Blasij Kawalecz relictam Anno eodem feria secunda infra octavas Corporis Christi decisum est. Unde * colligi potest, 13 quod donatio hujuscemodi reciproca, si non sit æquivalens, non valeat; prout inter successores Annæ Ferierska, & Paulum Ferierski Anno 96. feria sexta in Vigilia S. Bartholomæi Apostoli pronunciatum fuisse memini. & toto tit. ff. & C. *de donat. inter vir. & uxor.* videre est. Deniq; * necessario re- 14 quiritur, ut in continenti fiat ista reciproca donatio, alioquin friintervallum aliquod intercedat; neutra poterit subsistere donatio, per l. *que jam nuptæ. 48. ff. de donat. inter vir. & uxor.*

OBSERVATIO LIII.

Donatio omnium bonorum an de jure valeat.

SUM-

OBSERVATIONUM PRACTICARUM
SUMMARIA.

1. Rerum suarum administratio cui-
vis libera esse debet.
2. Donationes ut valide sint, eas actis
insinuari necesse est.
3. Reipub. expedit, ne quis re sua ma-
lè utatur.
4. Solidi appellatione quid veniat.
5. Donatio bonorum immobilium a-
ctis insinuari debet.
6. Donatio seu resignatio in iudicio
ordinario bannito fieri debet.
7. Donationes rerum mobilium ubi-
cunque fieri possunt, dummo-
do debilitas corporis non impe-
diat.
8. Egrotus quid donare possit.
9. Querela inofficiose donationis
quando locum habeat.
10. Insinuatio in donationibus causa
mortis, & inter conjuges, lo-
cum non habet.
11. Donator de evictione non tenetur.

Sed an donatio omnium bono-
rum, tam mobilium quam im-
mobiliū, indistinctè & promiscuè
valeat, haud inutiliter quæri pos-
sit. Et * quamvis suæ quisque rei
moderator & arbiter sit, ita ut li-
beram administrationem & alie-
nationem rerū suarum ingenuo
homini, (qui non pro minorenni,
prodigo aut furioso habetur) de-
negare, summæ iniquitatis sit, ut

inquit text. in l. non usque. 2. ff. si quis
à pat. manumissus; attamen * jus Ci- 2
vile illas tantum donationes vali-
das esse statuit, quæ Actis publicis
insinuantur, per express. text. in l.
data. 27. Cod. de donation. his verbis:
Data jam pridem lege statuimus, ut do-
nationes interveniente actorum testi-
ficatione consiciantur, quod vel ma-
ximè inter necessarias conjunctasque
personas convenit custodiri. Et addi-
tur ibidem pulchra admodū ra-
tio: Siquidem clandestinis & domesti-
cis fraudibus facile quidvis pro negotij
opportunitate consingere potest, & vel id
quod verè gestum est, aboleri; tum eti-
am ne homines ad donationes ef-
fusas, & quæ speciem prodigalita-
tis præseferant, facile induci pos-
sint, voluit lex illas coram actis pu-
blicis confici, & magistratui palati
fieri. Expedit * enim Reipub. ne
quis re sua malè utatur, ut inquit
text. in §. sed hoc. 2. Instit. de his qui sunt
sui vel alieni. jūr. Illud tamen scien-
dum est, quod non omnes promi-
scuè donationes actis publicis in-
sinuare necessum sit, sed illas tan-
tum, quarum valor excedit quin-
gētos solidos, prout id manifestè
liquet ex textu in §. alia. Instit. de
donatio. in verbis: Et cum retrò prin-
cipum dispositiones insinuari eas (sci-
licet donationes) actis intervenienti-
bus valebant, si majores fuerunt du-
centorum

centorum
eam quæ
solidos an
onis in l.
hæc sunt
tionibus,
minime su
inctione
valituris.
ne aureu
garicum
ri, nullu
bi poena
impetra
tis quinq
tuitur, ut
jus vocan
duo solid
per text.
ceptoribus
consequ
detur, &
sint valor
viores, i
bram con
quingent
non in po
insinuati
DD. comm
tum don
lidos, usq
brarum l
publica fi
xonum in
nibus plu

centorum solidorum: constitutio nostra eam quantitatem usq; ad quingentos solidos ampliavit. Cujus Constitutionis in *l. si quis. 36. §. fin. Cod. de donat.* hæc sunt verba: *Ceteris etiam donationibus, quæ gestis intervenientibus minime sunt insinuatæ, sine aliqua distinctione usque ad quingentos solidos valituris.* Solidi autē * appellatione aureum nummum (quæ Hungaricum vulgo dicimus) contineri, nullum dubium est. Nam & alibi pœna liberti patronum sine impetratione veniæ in jus vocantibus quinquaginta aureorum statuitur, ut videre est in *l. fin. ff. de in jus vocand.* Sed cum septuaginta duo solidi conficiant libram auri, per text. in *l. quotiescunq; s. C. de suspectoribus preposit.* & *arcarijs. lib. 10.* consequenter dicendum esse videtur, ut si hujuscemodi aurei sint valore minores, & pōdere leviores, ita ut septuaginta duo libram conficiant, donatio ultra quingentos florenos in numero, non in pondere facta, etiam absq; insinuatione valeat, quod etiam DD. communiter tenent, ut nimirum donatio ultrā quingētos solidos, usque ad verum valorem librarum sine insinuatione in acta publica fieri possit. Porro jure Saxonum in hujuscemodi donationibus plura necessariò requirun-

tur. Primo * quidem necesse est, ut donatio bonorum immobiliū cujuscunque valoris, etiam si non excedant summam quingentorū solidorum, semper actis insinuetur. per text. *Sp. Sax. lib. 1. artic. 52.* ibi: *Sine hæredum cōsensu, & legitimo Judiciali termino, nulli servum aut proprietatem alienare licet.* Quod itē clarius exprimitur *lib. 2. artic. 30.* his verbis: *Hæreditatem seu successionem, qui sibi non jure cognationis, sed promissionis seu donationis deberi dicit, hoc pro irregulari habeatur, nisi promissio hujusmodi coram judicio sit confirmata.* Id tamen de consensu hæredum Interpretes istius juris in bonis ex successione lineæ ascendentis vel descendents provenientibus, non autem acquisitis intelligēdum esse unanimi ore statuunt. Quamvis textus dicti *artic. 52. lib. 1.* simpliciter & indistinctē de omnibus immobilibus loquatur. Verum in praxi circa alienationes bonorum immobilium, consensus hæredum minus attendi solet, dummodo * ea actis insinuentur, & coram judicio ordinario (quod in foro judicium expositum bannitum appellare solēt) in eo videlicet territorio, ubi bona sita sunt, fiant, alioquin donationes seu alienationes bonorū immobilium existunt invalidæ, ut

da, ut patet ex text. Spec. Sax. lib. 1. art. 21. ibi: *Licet etiam datur dot alitum mulieribus in virorum proprietatibus, cum consensu heredum in iudicijs, in quibus situatæ sunt, dummodo ibi sit bannus Regalis.* Pro quo facit etiam glossa dicto artic. 52. & ibi allegari textus. Et hoc Curia in causa cujusdam Driel, contra Woidak Civem Dobrzyne. die 8. Octobris Anno 96. Et in causa Siwek, cum Janikowski, feria sexta post festum Sancti Matthiæ Apostoli Anno 99. sequuta est. Ratio autem, quæ Saxones ad tale jus constituendum adduxerit, non est alia, nisi ut veris hæredibus integra permaneret successio, & ne bona immobilia per testamenti factionem vel alijs modis ab hæredibus alienarentur. At * donationes rerum mobilium quovis in loco, & coram quovis iudice posse fieri, ex textu d. artic. 52. palam est, dummodo corporis debilitas donationem non impediatur; quæ licet ex senectute proveniens, secundum jus Civile donationem non vitiat, per textum in l. senectus. 16. C. de donation. nisi talis sit senectus, quæ sensum auferat, per l. Senium. 3. C. qui test. fac. poss. attamen jus Saxon. 8 * indistinctè tradit, quod nec mas nec femina in lecto aegritudinis citrà consensum heredum ultrà quinque soli-

dos donare possint; vel tantum, quantum ex sponda alteruter manu alteri porrigere potest. Quod tamen pro conditione personarum, aliter in milite vel nobili, aliter in cive & rustico, aliter denique in foemina considerari solet, ut notat glossa dicto artic. 52. Quæ solennitas hodie non servatur, sed usu tam sani quam ægroti, (qui testamenti factionem habent) bona mobilia libere donare possunt, prout id quotidie fieri videmus. Quamvis * jure Civili per querelam inofficiosæ donationis, si videlicet parentes nihil, vel minus legitima, id est quarta parte bonorum relinquant, istæ donationes revocentur, toto tit. C. de inoffic. donat. & Novell. 92. Postremo * notandum est, quod insinuatō & aliæ solennitates donationum supra recensitæ, ad donationes causa mortis, & remuneratorias, quæ fiunt inter virum & uxorem, referri non debeant, per text. in Novella Constit. 119. in verbis: *Sive igitur fiat sub gestis monumentorum ejus (scilicet sponsalitæ largitionis) insinuatō, sive etiā non: jubemus eam per omnia suum robur habere.* Et inferius ibidem: *Et hoc valere precipimus, cujuscunque sit donatio quantitatis, vel si non (sicut dictum est) insinuetur.* Verum id ad solas donationes simplices inter

vivos,

vivos, qu
munific
scuntur
dici sole
* donat
tenetur
lib. 3. arti
beralitat
inquit te
edicto. C
esse DD.
piat à tra
non à cr
promiss
contra d
dere est
verbis: L
nam dona
gnosfecer
mihi acti
petere,
cum habe
donationi

OBSE

De don

S

1. Don

2. Don

3. Verb

vivos, quæ ex mera liberalitate & munificentia donatoris proficiunt, & propriè donationes dici solent, restringitur. Et ideo

* donator etiam de evictione non tenetur, ut est glossa Spec. Saxon. lib. 3. artic. 4. ne videlicet eo casu liberalitatis suæ poenam subeat, ut inquit text. in l. ad res. 62. ff. de edilit. edicto. Quod ita demum verum esse DD. statuunt, si donatio incipiat à traditione. Nam si incipiat non à traditione, sed à pactione & promissione, quod tunc de dolo contra eundem actio detur, ut videre est in textu, l. Aristo. 18. §. fin. in verbis: *Labeo ait: Si quis mihi rem alienam donaverit, in q. eam sumptus magnos fecero, & sic evincatur, nullam mihi actionem contra donatorem competere, plane de dolo posse me adversus eum habere actionem, si dolo fecit, ff. de donationibus.*

OBSERVATIO LIV.

De donationibus causa mortis.

SUMMARIA.

1. Donationes mortis causa actis insinuare non est necesse.
2. Donationes mortis causa ultimis voluntatibus equiparantur.
3. Verba statutorum propriè accipienda sunt.

4. Donatio mortis causa qua dicatur, & quod sint ejus species.
5. Donationes mortis causa quando revocentur.
6. Voluntas hominis ambulatoria est usq. ad mortem.
7. Legati & donationis causa mortis differentia.
8. Donatio causa mortis an jure Sax. valeat.

Quod* autem donationes causa mortis, etiamsi excedant summam quingentorum aureorum, insinuatione apud acta judicii non egeant, probatur per expressum textum in l. fin. his verbis: *Sancimus omnes mortis causa donationes, sive juxta mortem facientis fuerint celebratae, sive longiore mortis cogitatione subsequuta sint, actis minimè indigere, neque expectare publicarum personarum presentiam, & ea quæ super hujusmodi monumentis solent adhiberi; Sed ita res procedat, ut si quinq. testibus presentibus, vel in scriptis, vel sine literarum suppositione aliquis voluerit mortis causa donationem facere: & sine monumentorum accessione res gesta maneat firmitate vallata, & nullam in ea calumniam accipiat. Neq. propter hoc, quod gesta non accesserunt, inefficax esse atque inutilis videatur: & omnes effectus sortiatur, quos ultima habent liberalitates: ne-*

que ex quacung, parte ab similes eis intelligantur. *Cod. de mort. causa donat.*

- 2 Unde * satis liquido constat, propterea has donationes insinuatione non indigere, quod ultimis voluntatibus æquiparentur, quæ ex alieno arbitrio pendere nõ debent, ut textus in *l. illa institutio. 32. in prin. ff. de hered. institut. probat.* Et ideò Jure etiam Saxonum idem observari placuit. Nam cum verba dicti *artic. 32. lib. 1. & artic. 30. lib. 2.* simpliciter & indistinctè loquantur, non est dubium, quod de donatione inter vivos, non autem quæ fit mortis causa, intelligi debeant. Verba * etenim statutorum propriè accipi debent, ut notant DD. in *l. 3. §. hac verba. ff. de negot. gest.* Neq; tamen peccatum in eo fuerit, si evitandarum litium causa tales donationes, adhibitis solennitatibus in Obs. præcedenti expressis, perficiantur; quamvis revera de jure non usque adeò sint
- 4 necessariae. Mortis * autem causa donatio est, cum quis magis habere se vult, quàm cum cui donat, magisque eum, cui donat, quàm hæredem suum; quemadmodum Telemachus donat Piræo apud Homerum, quæ verba in §. 1. *Instit. de donat. caus. mor.* proponuntur. Hujus tres sunt species. Una videlicet, cum quis nullo præsentis pe-

riculi metu contreritus, sed sola cogitatione mortalitatis donat; altera, cum quis imminente periculo commotus ita donat, ut statim fiat accipientis; tertia deniq; si quis periculo motus, nõ sic det, ut statim faciat accipientis, sed tunc demum cum mors fuerit insecta, ut ex text. in *l. 2. ff. de mort. caus. donat.* liquet. Verum licet olim de donationibus causa mortis dubitabatur, an inter ultimas voluntates poni, & ad legata referri, vel donationibus inter vivos connumerari debeant. Attamen Imperator Justinianus omni illa dubietate explosa, hodie donationes causa mortis, per omnia ferè ultimis voluntatibus, & legatis æquiparavit, ut in dict. *l. final. C. de mort. caus. donat.* videre licet. In hoc solummodo differunt, quod * donatio causa mortis per reconvalescentiam donantis ipso jure revocetur, quando videlicet donator eo tempore, quo fecit hujusmodi donationem, in periculo mortis, propter adversam putam valetudinem, vel navigationem, aut bellum, erat constitutus, per text. in *l. si mortis. 29. ff. de donat. caus. mortis.* Secus est, quando quis sola cogitatione mortalitatis (ut potè, quod mors sit certa, diem verò certum non habeat, ut in *l. 1. ff. de condit.*

condit. &
alicui m
donat, &
& recon
rea ipso
tio. Rati
causa; p
mors vid
vitari po
ria ductu
hujuscen
lum est d
tio ampl
expressi.
mort. cau
enim vol
vitæ sup
ff. de adim
tur. Quo
mis volu
ligi debe
diu vale
luntate t
videre ef
bis: Qu
prohibetur
non omi
spicua su
voli quid
nas non
imperito
cet illi h
vel legata
à testato
superstite

condit. & demonstrati. habetur) nec alicui morbo obnoxius existens donat, & postea incidit in morbum, & reconvalet, minimè propterea ipso jure revocatur illa donatio. Ratio est, quia non cessat tunc causa; propter quam donavit, mors videlicet, quæ nullo jure evitari potest. Si tamem poenitentia ductus expressè quis revocet hujuscemodi donationem, nullum est dubium, quod talis donatio ampliò locum non habeat, per express. text. in *l. qui mortis. 30. ff. de mort. caus. donat.* Ambulatoria* est enim voluntas defuncti usque ad vitæ supremum exitum, ut in *l. 4. ff. de adimend. vel transfer. leg.* dicitur. Quod etiam de legatis & ultimis voluntatibus quibusvis intelligi debet. Nam & hæ ipso jure tādū valent, donec contraria voluntate testatoris revocentur, ut videre est in text. *l. sancimus.* in verbis: *Quod non mutatur quare stare prohibetur? C. de testam.* Quæ cum non omnibus æquè nota & perspicua sint, fit plerumq; ut malevoli quidam Ecclesiasticas personas non sine invidia & odio apud imperitos traducant, dum videlicet illi hujuscemodi donationes, vel legata ad pios usus facta, neq; à testatore longo tempore post superstitere revocata, ab hæredib⁹

illius petere, & impensius exigere solent. Differt* & in eo legatum à donatione causa mortis, quod in hac præsentia tam donantis quàm donatarij requiratur, ut in textu *l. inter mortis. 38. ff. de donat. caus. mortis.* habetur; illud verò etiam absenti & ignorantì relinqui possit, ut Accurs. in *d. l. fin. C. de donat. caus. mort.* notat. Et *Instit. de donat.* plures inter donationem causa mortis & legatum differentias cognoscere licet. Jure* quoque Saxonū mortis causa donari posse Interpretes communiter tradunt. Nam quamvis nemo absq; permisso hæredis ultra quinq; solidos, vel quantum decumbens dextera porrigere valet, donare possit, ut supra Obser. præcedenti dictum est: attamen nō de donatione causa mortis, sed illa, quæ fit inter vivos, & propriè donatio dicitur, strictè & propriè id accipiendum esse Schneidewinus in suis *Commen. Insti. de donat.* monet.

OBSERVATIO LV.

Dos soluto matrimonio ad quem pertineat.

SUMMARIA.

1. Dotes unde egressæ sunt, eò redire debent.

2. *Maritus jure veteri dotem lucratur.*
3. *Dos foeminarum proprium est patrimonium.*
4. *Pactum de restituenda dote semper videtur intercessisse.*
5. *Dotis exactio quomodo fieri debeat.*
6. *Bona mobilia uxoris cedunt marito.*
7. *Pecunia dotis nomine data, cedit lucro mariti.*
8. *Dotalitium mulier vel heredes ipsius, soluto matrimonio, ex bonis mariti petere possunt.*
9. *In dotalitio probando juramento mulieris statuitur.*
10. *De fructibus ultimi anni soluto matrimonio.*
11. *Maritus dotem quando apud se retineat.*
12. *Mulier dimidiam partem bonorum mariti Jure Culmensi lucratur.*
13. *Plebiscita in Civitatibus Regni qualia sint.*

ADmodum trita in praxi non solum Curiae Regalis, sed etiam Juris Polonici est illa Regula: Quod
I*dotes, soluto matrimonio morte uxoris, sine liberis decedentis, unde profectae sunt, eò redire debeant. Quod jure Civili quoque obtinet, per expref. text. in l. dos à patre 4. ibi: Dos à patre profecta, si in matrimonio decesserit mulier filia familias, ad patrem redire debet. C. solut. matri.

Licet etiam* Jure veteri maritus 2 dotem lucrari poterat, uxore & patre illius, in cujus potestate adhuc erat, defunctis, per text. in l. 2. ibi: mox morte mulieris dotem fuerit lucratus. ff. de dote praelegata. nisi speciale pactum, ab alijs quibuscunque personis, dotem mulieri conferentibus, de restituenda illa post mortem mulieris intervenisset, per expr. text. in l. pactum. 4. C. de pact. convent. attamen quia Imp. Justin. iniquum visum est, dotem (quae
 * foeminarum proprium est patrimonium, per text. in l. assiduis. C. qui potior. in pign. hab.) apud maritum nulla de causa, ut potè soluto jam matrimonio remanere, ideò non subtili quadam ratione voluit, tale* pactum de restituenda dote intelligi semper intercessisse, etiam si revera factum non esset, ita ut eo nomine actio veris heredibus mulieris indistinctè dari possit, per exp. tex. in l. unic. § illo. his verb. Illo procul dubio in ex stipulatu actione servando, ut si decesserit mulier constante matrimonio, dos non in lucrum mariti cedat, nisi ex quibusdam pactationibus, sed ad mulieris heredes ex stipulatu actio secundum suam naturam transmittatur, sive expressa fuerit, sive ex hac lege inesse intelligatur. Cod. de rei uxor. actio. Id tamen longè aliter se habet, in extraneis personis dotem

dotem a
 bus. In
 ctio taci
 cessat, u
 dit. ibi: S
 dotem dar
 stipulatus
 praesumat
 onem feciss
 natione ad
 Exactio a
 olim an
 est, tri
 Hodie in
 bilibus,
 corpora
 statim re
 text. in d.
 6. At jure S
 tantum
 priè ced
 facis clar
 31. in ver
 mulier de
 prater ut
 possidet,
 quet, ac si
 filia que
 gnata, e
 mittit ac
 tantum
 habebat
 alius tex
 verbis: A
 obtinet ple

dotem alicui mulieri præstantibus. In his enim hujuscemodi fictio tacitæ stipulationis omnino cessat, ut in textu *d. l. unica. §. accedit. ibi: Sed si non specialiter extraneus dotem dando in suam personam dotem stipulatus est vel pactum fecerit; tunc præsumatur mulierem ipsam stipulationem fecisse, ut eis dos ex hujusmodi donatione accedat. Cod. de rei uxor. act.* Exactio autem * dotis celebrabatur olim annua, bima, trima die, id est, tribus pensionibus annuis. Hodie intra annum in rebus mobilibus, vel femoventibus, vel incorporalibus; immobilia verò statim restitui debent, per expr. text. in *d. l. unica. Cod. de rei uxor. act.* At jure Saxonum * bona mobilia tantum post mortem uxoris propriè cedunt marito, per textum satis clarum Spec. Saxon. lib. 1. art. 31. in verbis: *Si autem viro vivente mulier decesserit, nulla bona mobilia præter utensilia; proprietatem verò si possidet, in proximum heredem relinquet, ac si dicat, mulier præter utensilia que debentur proximiori cognatæ, etiam mobilia non transmittit ad proximum heredem, sed tantum proprietatem, si quam habebat. Quod item comprobat alius text. Sp. Sax. lib. 3. artic. 76. in verbis: Et postea uxor decesserit, vir obtinet plenum jus in omnibus bonis*

mobilibus, exceptis adificijs & suppellectilibus. Et praxis Curia perpetuo id tenet, prout in causa liberorū Laurentij Bolemowski, contra Petrum Kurzelowita pharmacopolam & civem Sandomiriensem Anno 91. Et in causa Kalniczkie contra Romanowicz Kierzmowski Anno 96. feria tertia post festum S. Margarethæ Virginis, ac in alijs passim pronunciatum fuit. Hinc colligitur, * quod etiam pecunia do-
tis nomine data cedat lucro mariti, nisi per pacta dotalia aliud actum sit, ut videre est in gloss. *d. artic. 3. lib. 1.* Quod si * donationem
propter nuptias, (quæ plerumq; duplicata dote fieri consuevit, & dotalitium vulgo appellatur) in recompensam dotis lucrata, maritus constituit uxori: *Licet enim (ut inquit text Spec. Sax. lib. 1. artic. 21.) datur dotalitium, hoc est, vite provisio mulieribus in virorum proprietatibus de consensu heredum in judicijs in quibus sunt situata, dummodo ibi sit bannus Regalis; & multi similes textus tam eo jure, quam in jure Municipali reperiuntur. Eo casu etiam si dos cedat lucro mariti, donationem tamen propter nuptias soluto matrimonio, mulierem vel illi heredes à marito petere posse, Schneidewinus in suis Comment. Inst. tit. de action. §. fuerat.*

mum. 3. tradit. Et eo modo in Curia inter Socha & Girowski Anno 91. judicatum fuit: Quod ita demum verum est, nisi marit⁹ circa denominationem hujuscemodi dotalitij hoc exprefferit, quod post mortem suam dotalitiū illud expediri debeat, teste glos. juris Municip. *art. 22. vers. queritur vir. & art.*

- 9 *27. vers. notandū si vir uxori.* Ac* insuper notādum est, quod in probanda hujuscemodi donatione seu dotalitio, si coram judicio facta non sit, juramēto mulieris stetur, quamvis alias ad probandam possessionem testes requirantur, ut habet text. Spec. Sax. *lib. 1. art. 20.* Nam ipsi legumlatores fragilitati sexus muliebris subvenire volentes, hac prærogativa illi subvenendum esse putaverūt, ne videlicet mulieres aliorum testimonio convinci possint, sed ut ipsæ proprio juramento dotalitium obtineant. Ex his liquidò constat, magnam in eo passu restituendarum dotiū inter jus Civile & Saxonū,
- 10 esse differentiam. Nec* minus rectè prædicta jura etiam in eo discrepant, quod jure Civili fructus ultimi anni, quo matrimonium dissolutum est, inter maritum & uxorem, aut eorum hæredes, pro rata temporis, quo matrimoniū duravit, dividi debeant, per text.

in l. fructus. 7. §. 1. ff. solut. matr. Jure autem Sax. fructus industriales, quorū semina jacta ultimo anno soluti matrimonij fuere, omnes maritus lucratur, per express. tex. Sp. Sax. *lib. 3. art. 70. ibi: Sed si mulier agro jam seminato & sub terra abscondito obierit, vir percipere debet fruct⁹.* Neq; tamen* illud etiam silentio II prætereundū esse existimo, quod DD. utroq; jure receptum esse tradūt, posse nimirum maritum ob certas causas dotem omnem, puta & dotalitiū apud se retinere, idq; vel propter liberos, ex communi matrimonio susceptos; vel propter inopiam mariti: vel etiā propter interitum, sine culpa, & citra moram ipsius rerum dotalitiorum: vel deniq; quia mulier ex delicto causam dedit divortio, & propter alias causas, quas gl. ejusdem Juris dicto *lib. 1. art. 21.* & passim DD. *in d. l. dos à patre. C. solut. matrim.* notant. Sicut ex adverso vir ob certas causas dotem perdit, etiam si dotalitium dare cogatur, teste eadem gl. & jur. Municip. *artic. 22.* Huc* pertinet & illud, quod 12 mulier jure Culmensi, (quo Prusisæ & omnes ferè Civitates Masovisæ utuntur) dimidiam partem omnium bonorum mariti, postquam lectum ejus ascenderit, & contra vir uxoris habeat, prout in Curia

incuria
Laskow
Sabbat
wigis, p
re*ple
praxis C
juxta ple
polienfis
rum par
uxorē, c
sa Docto
Civium
baro an
Curia fa
Englos.
idipsum
observa
mulier
percipia
tam par
dit.

OBSE

S
1. Gera
2. Ad
3. Ger
4. Bon
5. In C
6. Filia

in curia quoq; in causa cujusdam Laskowska cum Raczki Anno 96. Sabbato post festum Sanctæ Hedwigis, pronuntiatum fuit. Quia in re* plebiscita cujusque Civitatis praxis Curia sequi solet, & ideo juxta plebiscitum Civitatis Leopoliensis tertiâ saltē bonorū suorum partē marit⁹ transmittit ad uxore, quod ex decisione in causa Doctoris Petricij & Czizarowa Civium Leopoliensis. An. 98. Sabbato ante festum S. Barnabæ, in Curia facta, manifestè probatur. Et glos. Spec Sax. lib. 1. ar. 24. in fine. id ipsum in nonnullis provinciis observatum fuisse, ut potè, quod mulier loco dotalitij aliquando percipiat tertiam, aliquando quartam partem bonorum mariti tradit.

OBSERVATIO LVI.

De Gerada.

SUMMARIA.

1. Gerada quid dicatur.
2. Ad geradam quæ res pertineant.
3. Gerada mortua uxore ad quem spectet.
4. Bona mobilia uxoris sunt in potestate mariti.
5. In Gerada præfertur cognata matri mariti defunctæ.
6. Filiæ præfertur in Gerada cognatæ.

7. Clericus cum sorore succedit in gerada.
8. De Gerada plebiscitum Civitatis Pofnaniensis.
9. Gerada intra quod tempus peti debeat.
10. Uxores rusticorum an transmittant geradam ad cognatas.
11. Praxis Curia de gerada.
12. Jus Saxonum triplex fuit.

Gerada jure* Saxonico vocatur ut cilia, res videlicet quæ paratæ sunt ad usum uxoris, & quæcunq; ultrâ dotem ad elocandam virginem dari solent, Græco autem vocabulo parapherna appellantur. Quæ omnia* sigillatim² recensere immensi laboris esset. Quis enim ea, quæ ad usum & ornatum muliebrem alijs atq; alijs formis & speciebus comparantur, oratione complecti posset? illud tamē sciendum est, quod pro diversitate juris diversa quoque sit ratio earum rerum quæ ad geradam pertinent. Jure etiam provinciali Saxonum, ad geradā pertinent anseres & oves, ut videre est Sp. Sax. lib. 1. ar. 24. ubi ea omnia enumerantur his verbis: Ut anseres & oves, cista columnata, omne filū nereatum, lectuli, cussini, lintheamina, mensalia, balneamina, & manutergia cum pelvibus, candelabra, linum, vestes mulie-

stes muliebres, annuli, brachialia, feta, omnes libri qui à mulieribus usitantur, & ad Dei cultum pertinent, parva cista, cortina, perpendiculara cum velaminibus, & velamen cum ornamentis. Adhuc sunt quedam clenodia ad ea pertinentia, qua non recensentur, ut specula, acus, & alia. Pannus autem non discissus ad mulierum vestimenta competens, & aurum per artificem non operatum, ad ipsas mulieres nō pertinebit. Cum tamen jure Municipali, quod peculiare est civitatis Magdeburgensis, ejusmodi pecora pertineant ad hæreditatem, per textum Juris Municipal. artic. 23. ubi etiam gloss. multas in hac materia utilissimas ponit quæstiones. Inter quas ista etiam non postremum videtur habere locum.

- 3 *Utrum* videlicet gerada mortua uxore maneat in bonis mariti? an vero statim transeat ad hæredes, defunctæ foeminini sexus? Et quāvis*
- 4 ** secundum Jura Saxonum, bona omnia mobilia post mortem uxoris maneat in potestate mariti, ut videre est Spec. Saxon. lib. 1. artic. 31. circa princip. & lib. 3. artic. 76. in verbis: mortua postmodum ea (scilicet maritus,) in ipsis mobilibus bonis, (nisi in edificijs & utensilibus) retinet jura, quæ mulier si vixisset habuisset. Nam & constante matrimonio omnia bona mobilia uxori*

sunt sub potestate mariti, etiam si ea in occlusa arcula, cujus clavem sola uxor habeat, reperiantur, per textum Specul. Saxon. lib. 1. artic. 31. & ibi glossa: attamen nullum dubium est, quod utensilia seu parapherna eximantur & potestate & dominio ipsius, & statim transeant ad proximiorum cognatam defunctæ mulieris, per expressum textum Spec. Saxon. lib. 1. artic. 27. cujus hæc sunt verba:

Qualibet mulier militaris in duabus vix hæreditatem transmittit, utensilia in propinquiorum cognatam, quæ ei ex foeminino genere adhaerebit, hæreditatem vero in proximum, si ve masculus sit, si ve foemina, relinquet. Quinimò

** quod proximior cognata in utensilibus præferatur matri mariti defunctæ, text. est Sp. Sax. lib. 1. artic. 20. ibi: Sic etiam cognata ejus, si uxor viro præmoriatur, facilius quàm mater mariti, ut & filia obtinebit. Quod autem*

** hic de cognata dicitur, multo magis idem de filia (si nimirum superest) statuendum esse, textus lib. 1. artic. 5. in verbis: Clericus*

** cum sorore sua, in utensilibus matris suæ aquam habet portionem, argumento est. Quod de Clerico non beneficiato, ut qui ad Presbyteratum aspirare velit, Interpretandum esse voluit. Clericis enim (ut inquit glossa juris Municip.*

artic.

artic. 57.) geradam accipere admis-
sum est, propter orationes quas
pro tota Christianitate fundunt.
Et ideo si clericus mutet condi-
tionem, neque sacerdotium nanci-
scatur, geradam cognatæ mulie-
ris restituere cogitur, *ut glossa jur.*

Municip. d. art. 57. notat. Unde con-
sequens est, si vocatur ad geradam
soror clerici, ergo & filia defun-
ctæ; quod etiam superius in eodē
artic. exprimitur his verbis: *Filia
quæ adhuc in domo est non emancipa-
ta, utensilia matris suæ cum sorore e-
mancipata dividere non compellatur.*

Porro casum istius quæstionis e-
tiam in Curia Regali, An. 99. die
6. Mensis Maji, in causa cujusdam
Pellionis dicti Jugo viduæ, contra
Franczkiewicz, Civium Posnani-
ensium, practicatum fuisse me-
mini. Ubi de jure quidem geradā
ad filiam post mortē matris per-
tinuisse, eamq; post mortem su-
am, (vivente adhuc patre) ad pro-
ximiores cognatas trāsmisisse re-
sponsum; quia * tamen plebisci-
um illius civitatis Anno 1552. fa-
ctum secus, quod nimirum post
mortem filiæ debeat manere pe-
nes patrem, ideo in hanc itum est
sententiam. Debent autem * in-
trā annum & diem, id est, sex heb-
domadas repeti, tam gerada quā
arma bellica, quæ vulgò Herge-

weth appellantur, alioquin ea ce-
dunt judici, per text. *Sp. Sax. lib. 1.*

art. 28. Verum * hæc omnia, quæ 10
de gerada dicta sunt, Interpretes
juris Sax. tantummodo in nobili-
bus, non etiam in rusticis, locum
habere statuunt, per dicta jura *lib.*
1. artic. 24. & artic. 31. ubi tantum de
nobilitaribus personis tractatur.
Quod etiam expressè hæc verba
*lib. 1. art. 27. ibi: Cateri vero cingulo
militia carentes, post se tantummodo
hæreditatem dimittunt percipiendam,*
innuunt. Uxores etenim rustico-
rum mortuo viro, accipiunt tan-
tum ea, de quibus pactis dotali-
bus convenerat, ut donationem
propter nuptias, & meliorem tu-
nicam, ut videre est in textu *juris
Municip. artic. 5.* & ea utensilia, de
quibus uxor hæredibus mariti
tam lectum, quam mensam præ-
parare cogitur, juxta dispositio-
nem textus *Sp. Sax. lib. 3. art. 38.* in
verbis: *Mulier cum mortua fuerit, co-
gnata ejus, (quæ ipsius recipit utensilia)
lectum mariti, quemadmodum ea vi-
vente ornabatur, de utensilibus debet
exornare, & ejus mensam cum mēsalē,
nec non sedile ejus cum uno lectulo, &
sedem cum cussino uno adornet.* Quæ
distinctio * inter nobiles & ru- II
sticos in praxi Curia Regia mi-
nimè attendi solet. Nam in Re-
gno omnes equestris ordinis ho-
mines,

mines, Statutis & Constitutionibus Regni pro legibus utuntur; soli cives, tam juri Saxonico Provinciali, quam Municipali promiscuè subsunt, licet* apud Saxones pro diversitate status & conditionis hominum, distincta fuerint jura, ut potè Feudale, Provinciale, & Municipale. Hæc juxta præscriptum juris, quod cujusq; conditioni conveniebat, ea quæ geradæ nomine censerī deberēt, interpretari solebant. Casus verò qui in petenda gerada evenire solent, in glossa juris Municip. art. 2. reperiens.

OBSERVAT: LVII.

De Hergeweth.

SUMMARIA.

1. Armorum bellicorum expeditio geradam sequi solet.
2. Arma bellica quæ dicuntur.
3. Ad expeditionem armorum bellicorum quid pertineat.
4. Masculus ad proximum agnatū transmittit arma bellica.
5. Si filij sint minores, quid fiat de Hergeweth.
6. Rustici non transmittunt ad agnatos arma bellica.
7. Differentia inter agnatos & cognatos.

Quoniam* verò geradæ expeditionem, armorum quoque bellicorum expeditio sequi solet; ut notat gloss. jur. Munic. art. 23. in fine. consequens est, ut de his etiam quædam subjiciantur. Arma bellica,* quæ apud Saxones uno vocabulo Hergeweth appellantur, nihil aliud sunt, nisi supellectilia illa, quæ ad expeditionem bellicam pertinent, ut notat gloss. jur. Municip. art. 25. Sunt autem illa: * Gladius mariti cum validiori equo sellato, & meliora arma, quæ tempore mortis possidebat pro uno homine spectantia, cussinus cum lectulo, lintheamen cum mensali uno, duæ pelves cum manutergio. ut videre est in textu Spec. Sax. lib. 1. artic. 27. Quod item textus juris Municip. in dicto artic. 25. confirmat his verbis: Ad arma enim bellica pertinet dextrarius seu equus melior mariti sellatus, gladiusque ejus, clypeus item, & meliora ejus arma, quæ habet pro corpore unius viri. Tum & quotidiana vestes, lectisternium itè bellicum, hoc est, lectulum cum cussino, duo lintheamina, una pelvis, mensale unum cum manutergio, caldar unum, vel aliud huic simile. Et hæc sunt, (ut inquit ibidem text.) & dicuntur verè arma bellica, licet aliqui ad id alia apponere solent. Et si quid horum relicta mulier non habuerit, ac sacramento confirmare audebit,

debit, dan
rò inter a
quotidia
tè inteli
bus & be
autem e
natum p
sentes p
quemad
seu ut è
quior
Obfer. p
* etiam
personis
mittere
id est ar
rem agn
in proxim
xus, per
1. art. 27
juris Mu
etiam qu
proximio
bellica ex
praxi et
varur, &
walczyk
ipsi? reli
da intra
quod re
riæ eide
beanru
fuit. Ve
habet, s
bis defu

debit, dare non tenetur. Quia vero inter arma bellica etiam vestes quotidianæ recensentur, eas saltem intelligi, quæ quotidianis usibus & bello gerendo serviunt, non autem eas, quæ ad cultum & ornatum paratæ sunt, Scabini Lipsenses pronunciarunt. Porro quemadmodum mulier geradâ seu ut filia transmittit in propinquiorem cognatam, ut supra in Obser. præcedenti dictum est; ita * etiam masculus militaris duabus personis videtur hæreditatem dimittere, ut potè res expeditorias, id est arma bellica in proximiorum agnatum, hæreditarias vero in proximum cujuscunque sit sexus, per text. supra allegatum lib. 1. art. 27. Pro quo facit etiam text. juris Municip. dicto art. 25. ibi: *Tum etiam quo pacto relicta mortui uxor proximiori agnato illa scilicet arma bellica extradere debeat.* Quod in praxi etiam Curia Regalis observatur, & in causa cujusdam Kowalczyk, contra Annam patruipsum relictam, An. 96. feria secunda intra octavas Corporis Christi; quod res hujusmodi expeditoriæ eidem post mortem patrui debeantur, decisum & judicatum fuit. Verum * id ita demum locum habet, si hæredes masculi ex lumbis defuncti descendentes omni-

no defint. Nam si existant, & forte minores sint, tunc senior agnatus expeditorias accipit res, & in his eorum usque ad annos pubertatis tutor erit, per text. Spec. Sax. lib. 1. artic. 23. Quod * item non de rusticis, sed nobilibus personis intelligendum esse, text. Sp. Sax. lib. 1. artic. 27. liquidò indicat. Pro meliori * vero cognitione præmissorum, notanda est differentia inter agnatos & cognatos, quâ Imp. Justin. Instit. de legit. agnator. tutela, exprimit his verb. *Sunt autem agnati, cognati per virilis sexus cognationem conjuncti, quasi à parte cognati, veluti frater ex eodem patre natus, fratris filius, neposve ex eo. At qui per feminini sexus personas cognatione junguntur, agnati non sunt, sed alias naturaliter cognati.* Itaque amica tua filius, non est tibi agnatus, sed cognatus: Et invicem tu illi jure conjungeris: quia qui ex ea nascuntur, patris non matris familiam sequantur. Ista tamen differentia jure novo ab eodem Imp. Justin. omnino videtur esse sublata, per text. Novellæ Constit. 118. c. 4. his verbis: *Sed in omnibus successibus agnatorum cognatorumque differentiam vacare precipimus.* Etc. s. ibi: *Nulla neque in hac parte differentia introducenda, de agnatorum seu cognatorum jure.* Cum enim (ut inquit idem Imp. in l. pen. C. de legit. hered.) unus

sanguinis jura remaneant per virilem sexum incorrupta, quare naturam offendimus? & legitimo juri derogamus? cum & aliam maximam injuriam res in se continet, plerisque quasi vulnus intestinum incognitum. Cum enim ad ipsarum mulierum successionem masculi jure agnationis vocentur, quis patitur, earum quidem hereditatem ad eos legitimo jure deferri, ipsas verò nec invicem sibi, nec masculis eodem jure posse succedere, sed propter hoc solum puniri; quod feminae natae sunt, & paterno vitio, (si hoc vitium est) prolem innocentem gravari. De quo plura infra Obser. de successione ab intestato; videre licet.

OBSERVAT: LVIII.

De tutoribus, & an tutor inventarium pupilli conficere teneatur.

SUMMARIA.

1. Tutor non conficiens Inventarium dolo fecisse videtur.
2. Tutores ob non confectiorem inventarii infamia notantur.
3. Tutores vinculo necessitudinis pupillo juncti, quid prestare teneantur.
4. Consanguinitatis ratio quando habeatur.
5. Inventarii confectio an remitti possit.

6. Inventarium ob utilitatem pupilli non conficitur.
7. Patrimonij secreta pandere non semper expedit.
8. Jure Saxo. tutor ob non confectiorem inventarii quomodo puniatur.
9. Tutor in inventario etiam res proprias adscribens perdit.

QUOD tutor inventarium rerum pupilli conficere teneatur, non est dubium. Id enim textus juris Civilis probat, ut potè, in l. tutor. 7. in prin. ff. de administr. tutor. in verbis: Tutor qui repertorium non fecit, quod vulgo inventarium appellatur, dolo fecisse videtur. Si quis igitur dolo inventarium non fecerit, in ea conditione est, ut teneatur in id, quod pupilli interest, quod ex jurejurando in litem aestimatur. Et in l. tutores. 14. Cod. de admin. tutor. his verbis: Tutores vel curatores, mox quam fuerint ordinati, sub praesentia publicarum personarum, inventarium rerum omnium, & instrumentorum, solenniter facere curabunt. Quinimò etiam macula infamiae notantur, & tanquam suspecti ab officio tutelae removetur tutores, qui ad administrationem rerum pupillarium non confecto inventario accedunt, per text. l. fin. C. arbitr. tut. Quod ita tamen intelligendū est, nisi tutores aliquo

aliquo vi
adfinati
Eo enim
jungi eis
fide & ex
tur, test
de susp. tut.
* mulcar
fiant, qu
Nam neq
vel cogn
aqué sev
nas atqu
ratione d
Non enim
de recepta
etum, &
nentes lat
quamvis
liquidò
ctionem
necessari
potest, t
rium no
lum ob
statore fa
statore, q
specialiter
tuerint. C
Quod fa
manifest
onem v
rū pupil
tatē test
bet, per

aliquo vinculo necessitudinis vel
adfinitatis pupillis conjuncti sint.
Eo enim casu curatores poti⁹ ad-
jungi eis debent, quàm ut notata
fide & existimatione removean-
tur, teste Modestino *in l. si tut. 9. ff.
de susp. tutor.* Hinc colligitur, quod
* multa ratione consanguinitatis
fiant, quæ alias fieri non possint.
Nam neque is, apud quem adfinis
vel cognatus latro conservatur,
æquè severas legum suffert pœ-
nas atque is, qui nulla affectionis
ratione ductus, talia temere facit.
Non enim (ut JC. Paulus *in l. fin. ff.
de receptat.* inquit) *par est eorum deli-*
ctum, & eorum, qui nihil ad se perti-
nentes latrones accipiunt. Verum
quamvis ex iuribus jam allegatis
liquidò constet, inventarij confe-
ctionem in rebus pupilli omnino
necessariam esse; attamen * fieri
potest, ut hujuscemodi inventa-
rium non conscribatur, id nō so-
lum ob remissionem ab ipso te-
statore factam, ut *in l. fin. ibi: Nisi te-*
statores, qui substantiam transmittūt,
specialiter inventarium conscribi ve-
tuerint. C. arbitr. tutela. exprimitur.
Quod fallit in eo casu, si videlicet
manifestè appareat, hanc remissi-
onem vergere in detrimētum re-
rū pupilli, tunc enim iudex volū-
tatē testatoris minimè sequi de-
bet, per tex. *in l. in confirmando. ff. de*

confir. tut. Et l. utilitatem. ff. eodē. Ubi
JC. Triphoninus utilitatem pu-
pillorū prætorem sequi, debere,
non scripturam testamēti vel co-
dicillorum ait. Et *in l. 1. §. 1. ff. ubi pu-*
pill. educari deb. in verbis: *Et nonnun-*
quam à volūtare patris recedit prator.
id ipsum habetur. Sed etiam si * *in* 6
tersit pupilli, ne forte patrimo-
nium & facultates ipsius omnib⁹
pandatur, per tex. *in l. fin. C. de alim.*
pupil. prastan. Ubi dicitur, quod tu-
tor suo arbitrio possit alere pu-
pillum & sic non confecto inven-
tario. Et est ratio. Ne * videlicet 7
secreta patrimonij, & suspectum
æ alienum, quod melius est inte-
rim taceri, quàm cum de modo bo-
norum quæritur, ultrò proferri,
& contra utilitatem pupillorum
apud acta jus dicētis designari. Ni-
hil enim (ut *in l. 2. C. qua. & quib. quar.*
pars. deb. habetur.) *tam durum tamq,*
inhumanum est, quàm publicatione,
pompæ, rerum familiarium, paupertatis
detegi vilitatem, & invidia expo-
nere divitias. Et ideò in Curia etiam
Regali in causa cujusdam Zaleski,
cōtra Czron, & Jelonek Cives Le-
opolenses An. 91. tutores ob non
confectionem inventarij, ex hac
ratione, quod rebus pupillorum
eo modo consultū fore putarent,
abolutos fuisse constar. Hinc ita-
que satis liquidò patet, posse non-

nun-

nunquam tutores citrà omnem doli suspitionem, ob justas & pupillo utiles causas, inventarij confectionē impunè omittere. Nam & tex. in d. l. tutor. 7. in pr. ff. de admin. tuto. id ipsum innuere videtur his verbis: *Nisi forte aliqua necessaria, & justissima causa allegari possit cur inventarium factum non sit.* Quod * etiam jure Saxo. obtinet: quinimò, si tutor absquē legitima causa nō confecto inventario, tutelæ se ingerat, non solum in litem adversus eum juratur, sed etiam universale æ alienum, etiam si nō suppetant bona pupillaria,olvere tenetur, per tex. Sp. Sax. lib. 1. ar. 6. & artic. 23. Obiter autem * tutores hic admonitos esse velim, ut circa confectionē inventarij cautè admodum agant, ne dum minus benè quantitatem patrimonij pupillaris perpendunt, plus in inventario adscribentes, quàm revera sit, suo damno id facere cogantur; juxta d. l. fin. C. arbitr. tutel. Nemo enim (ut ibidem Imp. Justin. tradit) homo tam simplex imo magis stultus invenitur, ut in publico inventario scribi contra se aliquid patiatur.

OBSERVATIO LIX.

De rationibus administratæ tutelæ.

1. Tutor regulariter non nisi finita tutela, rationes administratæ tutelæ reddere tenetur.
2. Tutor ante finitam tutelam in quibus casibus conveniri possit.
3. Jure Sax. tutor singulis annis rationem administratæ tutelæ reddere tenetur.
4. Rationes administratæ tutelæ etiā Magistratus percipere potest.
5. Naturales tutores rationem reddere non tenentur, neque satisfacere.
6. In actionem tutela quid veniat.
7. Res pupillares casu amissas jramento probare debet.
8. Tutela quibus modis finiatur.
9. Tutela & cura quando confundantur.

Quamvis regulariter * tutor rationes administratæ tutelæ non nisi finita tutela reddere tenetur; per claros admodum tex. in l. nisi finita. 4. ff. de tut. & rat. distr. in verbis: *Nisi finita tutela sit, tutela agi non potest.* Et in l. rationes. 14. C. eod. Absurdum enim esset, rationē administrationis ab eo repositi, qui etiamnum in ea perseveraret, per tex. in l. si tutor. 9. §. 4. ff. de tutel. & ration. distr. Quod item locum habet in Curatore, ut est tex. in l. adversus. 2. ibi: *Adversus curatorem adolescentem*

adoleſcentis, cui college dari eſtis, quā-
diu adminiſtratio communis durat, ex-
erceri iudicium non poteſt. C. de admin.
tut. prout etiā in Curia inter Shor-
zynski & Scabinos Wielicienſes,
Anno 96. feria ſexta poſt feſtum
Conceptionis B. Mariæ Virginis
pronunciatum eſt: attamē multi
textus in iure reperiuntur, qui tu-
torem etiam ſtante tutela cōve-
niri poſſe, innuere videntur, ut in
gloſ. d. l. ad verſus. videre licet. Quæ
hanc antinomiam huiusmodi
diſtinctione conciliari poſſe tra-
dit. Aut enim* (inquit) tutor vel
curator ante ſuſceptam tutelam,
vel curam, ex quocunq; cōtractu
aut delicto pupillo obligatus eſt,
& eo caſu poteſt etiam durante
illiꝝ officio conveniri, & aliꝝ cu-
rator pupillo ad litem dari ſolet,
per text. in §. ſin. inſtit. de auth. tutor.
Aut obligatus eſt poſt ſuſceptum
onus tutelæ, tunc durante tutela
nulla datur pupillo actio adverſꝰ
tutorem; per jura ſupra allegata.
Aliæ vero actiones quæ incidunt
in adminiſtrationē tutelæ, ut po-
tē furti, damni, injuriæ, & ſimiles,
etiā ſi durante tutela naſcantur,
non tamē intentari poſſunt; dum
tutor gerit tutelam, per text. in l.
ſed non dantur. 10. ff. de tutel. & rat. di-
ſtr. ubi dicitur: quod actiones alie
præter actionem tutela, et ſi adverſus

tutorem durante tutela competant; at-
tamen non dantur pupillo; dum tutor
tutelam gerit. Quamvis alij dicant,
etiam has intentari poſſe tempo-
re adminiſtrationis tutelæ, non
quidem à pupillo, ſed à curatore
in litem illi dato, quod gloſ. in d. l.
ſed non dantur. omnino improbat.
Sed hæc omnia jure Sax. longe a-
liter ſe habent. Nam* hoc jure, ſi 3
alius ſit tutor pupilli, alius verò
ſucceſſionem ejus expectet, gerēs
tutelam ſingulis annis calculum
adminiſtrationis ei, ad quem ſuc-
ceſſio pupilli ſpectat, reddere re-
netur, per textum Sp. Sax. lib. 1. art.
28. ibi: Tutor verò pueri hæredibus per-
cepta ſingulis annis tenetur computa-
re, & ei vel eis ſatisdare, id eſt cautio-
nem facere; quod pupillares res ab ea
non pravè conſumantur, quamdiu pu-
er in ætate conſiſtit pupillari. Sapius e-
nim accidere ſolet de jure, alium eſſe
tutorem, & alium heredem. Quod
etiam confirmat textus juris Mu-
nicip. artic. 49. ibi: Ex bonis etiam pu-
erorum de anno in annum rationem
facere tenebitur, tamdiu quoad verus
tutor proviſioni intendere valebit; vel
illi ſuos attingant annos. Poſſunt au-
tem* non ſolum propinqui pu- 4
pillorum, ſed etiam Magiſtratus,
rationes à tutoribꝰ præſertim da-
tavis, quotannis repetere; juxta
quod in Curia etiam Regali inter

Annam Świerczewska & Cze-
chowicz, Cives Drohicenses, An-
no 96. feria sexta post festum SS.
Corporis Christi. Et inter Kiel-
czewski, & successores Sebastiani
Stano, Cives Lublinenses, Anno
quo supra, infra Octavas Corpo-
ris Christi iudicatum est. Exceptis
5 * tamen naturalibus tutoribus,
quos expectatio successionis pu-
pillorum manet. Nam hi neq; ra-
tionem reddere, neque satisfacere
coguntur, per textum Sp. Sax. lib.
1. artic. 23. & iur. Municipal. artic. 20.
6 Porro * in actionem tutelae veni-
unt ea omnia, quae fecit tutor, cū
facere nō deberet, ut inquit Ulp.
in l. 1. in pr. ff. de tutel. & ratione distr.
Præstare siquidem debet dolum,
culpam, & quantum in rebus suis
diligentiam, ut notat gl. 1. ar. 23. per
text. d. l. in prin. Et certe ex præscri-
pto legum, etiam pecunias pupil-
lares intra sex mēses in usuras col-
locare tenetur, per text. in Novella
Const. 73. Quod quā grave sit &
periculofum, quis non videt? Si
7 tamen * huiusmodi pecuniae, &
aliae res pupilli absq; culpa & ne-
gligentia tutoris perierint, aequi-
tis ratio dicat, ut tutor de eo non
teneatur, sed unica manu iura-
mento se expunget, quod & textus
iuris Municipal. artic. 20. satis clarē
innuere videtur his verbis: *Adve-*

niente tempore pubertatis easdem solli-
cet pecunias cum omnib; perceptis red-
dare, nisi probaverit ipsas in utilitatem
eorum se impendisse, vel ab sq. sua culpa
violenter. Et casu fortuito easdem per-
didisse. Quod Curia etiam Regalis
tenet, & ita inter Wacławowicz,
& Ursulam Zynganti uxorem,
Anno 96. Sabbato ante festum S.
Agnietis, nec non in causa haere-
dum Jacobi Kraina, & Erasmi
Czipsar Anno 91. pronuntiatum
fuit. Caterum * tutela finitur
multis modis. Et primo quidem
finitur pubertate, constans nū-
mū curatoribus, ad quos omnia
negotia pupillorum pertinere di-
gnoscuntur, per expressum text.
in prin. in quib; mod. tut. fin. Quam-
vis * ex generali quadam ubique
locorum suscepta consuetudine
officium tutoris & curatoris con-
fundi soleat, ita ut qui semel legi-
timi tutores dati sunt, iidem eti-
am curatores permaneant, usque
ad legitimam aetatem adultorum,
puta 25. annos, secundum ius Ci-
vile, ut in prin. Instit. de Curat. vel se-
cundum ius Saxonum 21. annos,
ut gloss. juris Municip. artic. 20. no-
tat. Quod non omnino rationi
dissonum esse videtur. Tutela e-
nim & cura non magnam inter se
habent differentiam, ita quod ap-
pellatione tutoris veniat etiam
curator,

curator
in l. pater
verba. ff.
cundo
capitist
ta si tut
tem red
get. Don
tor à tut
certum
Instit. qui
etiam ju
ofius rec

OBSERVATIONUM

Tutela
tor dar

1. Tut

2. Un

3. Tut

4. Ma

5. Fe

6. A

7. C

curator, per singularem textum
in l. pater Severinam. §. conditionum
verba. ff. de condit. & demonstrat. Se-
cundo finitur tutela morte, vel
capitis diminutione utriusq; pu-
ta si tutor vel pupillus in servitu-
tē redigatur, aut alteri se arro-
get. Denique si ex certis causis, tu-
tor à tutela removeatur, vel si ad
certum tempus datus sit, tota tit.
Instit. quib. modis tutel. fin. quæ glossa
etiam jur. Munic. d. artic. 26. copi-
osius recenset.

OBSERVATIO LX.

*Tutorem habenti an alius tu-
tor dari possit.*

SUMMARIA.

1. Tutori habenti tutor dari non
potest.
2. Uno tutore renunciente, alius da-
ri potest.
3. Tutores pupillis quæ persona petere
cogantur.
4. Mater & avia præferuntur omni-
bus tutoribus præter testamen-
tarios.
5. Fœmina ab omnibus officijs Civili-
bus arceri debent.
6. Avia & mater quibus casibus ad
tutelam admittantur.
7. Mater convolans ad secundas
nuptias à tutela & educatione
liberorum removetur.

8. Mater inhonestè vivens remo-
veripotest à tutela.

9. Tutores sunt aut testamentarij,
aut legitimi, aut dativi.

Regula juris est: Tutorem * habenti
tutor dari non potest, per text.
in l. licet. 4. in prin. C. in quibus casibus
tutela vel curat. hab. &c. Et in l. cum
in re. 9. Cod. qui pet. tut. vel curat. Et est
ratio, quia tutor habet potesta-
tem in personam & res pupilli,
quam alius superveniens invito
eo habere non potest. Si tamen
* prior aut rejiciat tutelam, aut se
indignum faciat hoc munere, nō
est dubium, quod alijs à Magistra-
tu, ad postulationem eorum, qui-
bus id incumbit, dari possit, toto
tit. ff. & C. qui petant tut. vel curat. Et
in Curia Regali in causa successo-
rum Bolemoski contra Kurze-
lowitam Civem Sandomiriens.
Anno 96. die 10. Octobris: tum &
in causa Joannis Sczipierski, cum
successoribus Alberti Gnatowski,
civium Zakroczymensium, An-
no 99. post Octavas SS. Corporis
Christi, judicatum fuisse memi-
ni. Sunt autem * quædam perso-
næ, quæ necesse habet pupillis pe-
tere tutores; alioquin aut lucro
privatur, aut puniuntur, ut est ma-
ter, & liberti. Mater enim expel-
litur à legitima filij hereditate,
quasi

quasi existēs indigna accipere hæreditatem legitimam, negligens ei constitui tutorem. Libertiautem ex his causis accusati, apud præsidē puniuntur, ut emendentur, si apparuerint, vel propter negligentiam vel propter malitiam nō petiisse. Reliqui vero cognati pro arbitrio, & volūtate petunt, ut est text. in l. 2. ff. qui petant tut. vel curat. Verum quæ ratione
 4 id fiat ut mater, * quæ alias omnibus tutoribus tam legitimis quā dativis, solis testamentarijs exceptis, præfertur, ut in textu auth. matri & avia. C. quando mulier tut. off. fungipot. habetur, tutores nihomin^o liberis petere teneatur? fortē quis dubitare posset: Ac proinde ut res clarior fiat, sciēdum est, mulieres regulariter onus tutelæ subire non posse, eò quod tutela munus sit virile, ut patet ex l. 1. dicto tit. quand. mulier tut. off. Fœminæ
 5 * verò ab omnibus officijs civilibus & publicis arceri debent, l. 2. ff. dereg. jur. Mulieres enim naturalis pudor non omnibus perperam sese manifestare concedit, ut in l. optimam. 14. C. de cont. stip. Imp.
 6 Just. tradit. Mater * tamen & avia excipiuntur, quamvis mater non aliter olim tutelam liberorū suorum suscipere poterat, quam secundis nuptijs juramento renun-

ciaret, ut videre est in text. d. auth. matri & avia. cui⁹ hæc sunt verba: Matri & avia secundum ordinem tutelam etiam ante agnatos subire permittimus, si inter gesta nuptijs alijs, & SCri Vellejani auxilio renunciaverit; solis testamentarijs tutoribus eas præcedentibus, legitimis & dativis postpositis. Sed hoc juramentum tanquam minus honestum, jure novissimo omninò sublatum est, per auth. Sacramentum. his verbis: Sacramentum quidem non exigitur, sed contractis secundis nuptijs, expelli eam à tutela convenit, salva minoribus omni alia (prout juris est) cautela. d. tit. C. quan. mul. tut. off. fung. Quod itē in auth. eisdem. C. de secund. nupt. repetitur. Unde * manifestè liquet, quod mater convolans ad secundas nuptias, propter quas, ut Imp. Justinian. Novell. constitut. 22. cap. 4. tradit, contristatur anima defuncti, non solum à tutela, sed etiam ab educatione liberorum suorū removeri possit, per textum in l. 1. in verbis: Educatio pupillorum, nulli magis quàm matri eorum, si non vitricum eis induxerit, committenda est. Quando autem inter eam & cognatos & tutores super hoc orta fuerit dubitatio: aditus præses provincie inspecta personarum qualitate, & conjunctione, perpendet ubi puer educari debeat. Cod. ubi pup. educ. deb. Quod multò magis

gis* dic
 nestè lux
 glos. in d.
 bis: con
 plus hal
 mulieris
 quàm ha
 ste nubie
 fut. 39. c. 2
 amplius h
 biter* au
 res alios
 legitimo
 Testame
 qui à de
 coliberi
 nim 12.
 rat paren
 in potest
 ni quàm
 dare po
 de testam
 etiam m
 est. Ecim
 Karcz tu
 crici Wor
 tem Wor
 liensium
 fuit. Leg
 ti, quibu
 tuo, def
 intestato.
 Dativi d
 stratu d
 rijs & leg

gis* dicendum est, quando inhonestè luxuriosève vivit, ut notat glos. in d. auth. *Sacramentum* in verbis: *contractis secundis*. Ne videlicet plus habeat privilegij turpitudine mulieris, dum impudicè vivit, quàm habet castitas, dum honeste nubit, per textum in Nov. *Constit. 39. c. 2.* in verb. *Non enim aliquid amplius habebit castitate luxuria*. Obiter* autem notandum est tutores alios dici testamētarios, alios legitimos, alios denique dativos. Testamentarij propriè dicuntur, qui à defuncto patre in testamento liberis cōstituuntur. Lege etenim 12. tabularum permīssum erat parentib⁹, ut liberis suis, quos in potestate habent, tam masculini quàm foeminini sexus, tutores dare possent, ut videre est in l. 1. ff. de testam. tutela. Qui praeferuntur etiam matri & avia, ut supra dictū est. Et in Curia in causa cujusdam Karcz tutoris testamentarij Fraticisci Woinarowicz, contra Agnetem Woinarowa, civium Leopoliensium An. 91. pronunciatum fuit. Legitimi vero dicuntur agnati, quibus parente intestato mortuo, defertur tutela, ut patet ex l. intestato. & l. legitimos. ff. de legit. tut. Dativi denique sunt, qui à magistratu deficientibus testamentarijs & legitimis dantur. l. 2. & seq. ff.

de tut. & curat datis ab his qui jus dandi hab. ubi etiam plura de tutoribus cognoscere licet, quod & gl. juris Municip. artic. 26. vers. unde tutor. latissime tractat.

OBSERVATIO LXXI

An tutor res pupilli alienare possit.

SUMMARIA.

1. *Tutores res pupillorum sine decreto judicis alienare non possunt.*
2. *Tutor quas res pupilli alienare queat.*
3. *Iusta causa in alienatione bonorum pupilli requiritur.*
4. *Decretum in alienatione bonorū pupilli necessarium est.*
5. *Authoritas veri tutoris in alienatione bonorum pupilli intervenire debet.*
6. *Pupillus quibus modis res à tutore alienatas consequi possit.*
7. *Beneficium in integrum restitutionis pupillo quando detur.*
8. *Rei vindicationem intra quod tempus pupillus instituere debeat.*
9. *Adulti etas jure Saxonum quanto temporis spacio censeatur.*

Indubitari juris est, quod* tutores res & bona pupillorum sine decreto judicis vendere, aut alio quovis modo alienare nō possint,

ut videre est in Oratione D. Severi Imperatoris quæ in l. r. ff. de rebus eorum qui sub tut. vel cura sunt non alien. ponitur his verbis: Prætereā patres conscripti interdiciunt tutoribus vel curatoribus, ne prædiorum rusticorum vel suburbanorum distrahant, nisi ut id fieret, parentes testamento vel codicillis caverint. Quod si forte res alienum tantum erit, ut ex rebus externis exsolvi non possit, tunc Prætor Urbanus vir clarissimus adæquatur, qui pro sua religione æstimet, quæ possint alienari, obligarive debeant, manente pupillo actione, si postea potuerit probari, obreptum esse Prætori. Si communis res erit, & socius ad divisionem provocet, aut si creditor, qui pignori agrum à parente pupilli acceperit, jus consequetur, nihil nos audum censeo. Quamvis enim hic de prædijs & rebus soli tunc tantummodo agatur, posteriores tamen Imper. ad omnes omnino res pupillorum hoc rescriptum extendi voluerunt, ut videre est in l. lex quæ C. de admin. 2. tut. Exceptis * ijs rebus quæ servando servari non possunt: quales sunt vestes detritæ, & supervacua animalia, per text. in l. fin. C. quando decreto opus non sit. Necessæ est itaque ut in alienatione rerum minoris tria concurrant potissimum. Primo * iusta & necessaria causa, qualis est res alienum pupilli, quod aliunde solvi non possit, nisi distra-

ctis illius rebus, per express. text. in l. ob as. 12. C. de præd. & alijs reb. min. non alien. Quod glossa ibidem producit ad similes causas, ut potestatem, donationem propter nuptias, famem & inopiam alimentorum, non solum ipsius pupilli, sed etiam conjunctarum personarum; item sterilitatem fundi, si videlicet ita sterilis sit, ut nullos omnino aut valde exiguos fructus faciat, & plus incommodi quam commodi adferat, per text. in l. si fundus. pen. ff. de rebus eorum qui sub tut. non alien. Quibus ad stipulatur etiam glossa iur. Municip. art. 26. ubi octo ferè casus, quibus alienatio rerum pupillarium à jure est permissa, recensentur. Secundo * requiritur decretum magistratus, qui iustane & legitima causa distrahendi subsit, an non, cognoscat, per text. in l. siquid. 11. dict. tit. C. de præd. minor. Tercio * Necessaria est auctoritas veri tutoris. tot. tit. ff. de auctor. tut. Et expr. text. in l. ult. ibi: Sin autem minoris forte persona fuerit inserta, necesse sit legitima defensionis, id est tutoris venditioni personam adesse. C. si propter publ. pers. sit. vend. fuer. celeb. Horum vero aliquo deficiente invalida & prorsus nulla est alienatio, habetq; * minor e nomine non solum tutelæ personalem actionem adversus tutorem,

ut toto

ut tototit. ff. de administrat. tut. vide-
re licet, sed etiam rei vindicationem
ad res suas a quocumque posses-
sore revocandas, per text. fa-
tis claros, in l. magis puto. §. per. in
verbis: *Manet actio pupilli, si postea
probari poterit, obreptum esse pratori,
sed videndum est, utrum in rem, an in
personam dabinus ei actionem, & ma-
gis est, ut in rem detur, non tantum in
personam, adversus tutores vel curato-
res: dicto tit. ff. de reb. eor. qui sub. tut.*
Et in l. 10. in verbis: *Prædiorum qua
sine decreto alienata sunt, dominium
tibi persequenti præses opem feret. dict.
tit. Cod. de præd. minor.* Et hac de re
in Curia in causa successorum cu-
jusdam Bolewski, contra Kurz-
elowitam civē & pharmacopō-
lam Sandomiriensem, Anno 96.
die 20. Octobris, disputatum fuisse
memini; utrum videlicet personali
actione potius, quam rei vindica-
tione pupillie, quæ a tutoribus
alienata sunt, consequi debeant.
Quinimò * etiam si supra dicta o-
mnia circa alienationem rerum
minoris interveniant, sit tamen is
postea major factus, laesum se esse
doceat, in integrum restitutione
locum habere, text. in l. si quis, in d.
tit. Cod. de præd. minor. testatur his
verbis: *Si vero jure interpositio decreto
venditionem, vel prædiorum ejus possessio-
nis, cujus vires ignorabat, fecit, jure*

*perpetui edicti autoritate, in integrum
restitutio, causatamen cognita, probe-
tur.* Atque ita in Curia Regia inter
prædictum Kurzelowitam, & di-
ctos Bolewski successores, tū
temporis iudicatum memini. Quod
nihilominus ita verum est, nisi
pupillus major factus, ratam ha-
buerit hujusmodi alienatione,
idq; aut expresse, ut videre est to-
totit. C. si major fact. alien. fact. am. sine
decret. rat. hab. aut tacite, si nimirū
intra vigesimum nonum annum,
hoc est, quadriennio post com-
pletos XXV. annos (quæ jure Civi-
li perfecta & legitima ætas dici-
turs) ut videre est tototit. ff. de minor.
25. annis) non utatur hoc beneficio
in integrum restitutionis, per text.
in l. fin. ibi: *quadriennium continuu-
tantummodo numerari ex die sex quo
annus utilis curabat, qui incipit curare
re, ex quo vicesimi sexti anni dies illu-
xerit. C. de tempor. in integrum restit.*
Ad * ordinarium illud rei vindi-
cationis beneficium nequaquam
tanto temporis intervallo adve-
nitur, sed in causis onerosis toto
quinquennio, in luerativis vero
inter præsentis decennio, inter
absentes vicennio, post impletos
viginti quinque annos consumi-
tur, per exp. text. in l. fin. C. si major
fact. alien. fact. sine decret. rat. hab. De
jute vero Saxonum * quia per-
fecta

fecta & adulta ætas censetur, cū quis complevit vigesimum primum annum, ut patet ex text. Sp. Sax. lib. 1. art. 42. in verbis: *Post vigesimum unum annum homo discretionis attingit annos*; idcirco consequens est, quod etiam hoc jure beneficium in integrum restitutionis ultra vigesimum quintū ætatis annū completum durare non possit. Quamvis enim in jure Saxónico de restitutione in integrum nihil omnino habeatur; attamen æquitatis ratio suadet, ut quando pupillus per vindicationem (quæ juxta præscriptum juris Saxonici intra annum & diem; post completum decimum quartum ætatis annum intentari debet) res sine decreto à tutore alienatas recuperare neglexit, eo remedio illi subveniatur, & ad jus civile recursus fiat. Semper enim eatenus observari debet jus commune, donec statuto cōtrarium sit expressum, ut supra *obser. de donat. inter vir. & ux. num. 7.* dictum est.

OBSERVATIO LXII.

Utrum tutori contra pupillum actio dari possit.

SUMMARIA.

1. Tutor in rem suam obligare pupillum

aut res pupillares emere non potest.

2. Pupillus tutori ex administratione tutelæ obligatur.

3. Officium nemini damnosum esse debet.

4. Nemo cum alieno damno locupletari debet.

5. Tutela judicium est bonæ fidei.

6. Tutor expensas in litem Pupilli nomine factas quando repetat.

7. Ane, qua tutor negotiis pupillaribus impeditus lucrari non potuit, in actionem tutelæ veniant.

8. Tutor usuras, quas in rem pupilli impendit, consequitur.

SED an tutori adversus pupillū si quid fortè de suo in res ipsius impendat, contraria tutelæ actio cōperat, consequenter quæri potest? Et quamvis regulariter sine tutoris auctoritate pupilli nō obligentur, nec in * rem suam obligare tutor pupillum, aut res pupillares etiam per interpositam personam emere possit, per text. Sp. Sax. lib. art. 24. attamen * receptum est, ut tutori suo pupill^o civiliter obligetur ex administratione scilicet tutelæ. Provocandi etenim (ut inquit Ulp. in l. 1. in pr. ff. de cont. tut. & util. act.) fuerant tutores, ut promptius de suo aliquid pro pupillis impendant, dum sciunt se recepturos id, quod

quod impenderint. Nimis siquidem durum esset, tutorem contra suā utilitatem pupillo providere debere, teste gloss. in *l. quicquid. C. arbit. tutel.* Quinimò *rationi atq; æquitati minimè congruit, ut officium tutoris debeat illi esse dānosum, per text. in *l. 7. ff. quemadm. testam. aper.* Vel *ut pupillus cum alieno damno locupletetur, per text. in *l. jure natura. 206. ff. de reg. jur.* Et ideo in Curia Regali, in causa Waczlawowicz tutoris, contra Ursulam uxorem cujusdam dicti Zyganti, Anno 96. Sabbato ante festum S. Agnētis, solutio eorum, quæ tutor bona fide in negotia pupillæ de suo exposuerat, injuncta est. Cum autem *hoc judiciū sit bonæ fidei, ut notant DD. in *l. Sancim⁹. 28. C. de admin. tuto.* meritò etiam non nisi ea, quæ bona fide à tutore sunt gesta, vel exposita, hoc judicio repeti possunt. Proinde *si lites injustas minusq; necessarias faciant, expensas eo nomine nequaquam reputabūt, per express. text. in *l. non est ignotum. 6.* his verbis: *Non est ignotum, tutores vel curatores adolescentium, si nomine pupillorum vel adultorum scientes calumniosas instituant actiones, eo nomine condemnari oportere, ne sub prætextu nominis eorum propter suas simultates, secure lites suas exercere posse exi-*

stiment; C. de admin. tut. Sed si bona fide lites moveant, etiam si causa postmodum cadant, nihilomin⁹ justum est, ut sumptus in eam factos percipiant. Sufficit enim tutori, benè & diligenter negotia gessisse: etsi eventum adversum habuit quod gestum est, per text. in *l. quid ergo? 3. §. 7. ff. de contr. tut. & utili act.* Licet etiam hoc casu, si plus futurum sit in persequendo detrimenti, quam in obtinendo emolumenti DD. existiment, tutorem nullo modo sumptus petere posse, arg. *l. mediterranea. 9. C. de ann. & trib. lib. 10. ibi: Ut plus haberet dispendij translatio, quam devotionis illatio.* Ac præterea *in hanc actionem venire etiam ea, quæ tutor pupillaribus negotijs impeditus lucrari non potuit. DD. in *l. quicquid. 7. C. arbit. tutel.* notant. Nā * & usuras ejus pecuniæ, quam in rem pupilli juste & legitime impendit, consequetur, per text. *l. 3. §. 1. & seq. ff. de contr. tut. & utili action.*

OBSERVAT: LXIII.

De Testamentis.

SUMMARIA.

1. Pater in Testamento num uni liberorum plus quam alteri relinquare possit.

2. Inæqualitas causa est discordie.

Z

3. Pater

3. Pater legitimam cuiuslibet filiorum relinquere debet.
4. Liberis etiam secundum matrimonij plus potest relinquere pater, quam ex prioris matrimonio procreatis.
5. Inæqualitas inter liberos quando locum habeat.
6. In testamento quæ solennitates requirantur.
7. Testamentum etiam minus solenne inter liberos locum habet.
8. Testamentorum unius duos genera in jure reperiuntur.
9. In condendis testamentis consuetudo spectari debet.
10. Testamenta domi ab agrotis plerumque fieri solent.
11. Testamenta de bonis immobilibus fieri non possunt.
12. In legato ad pias causas testamentum etiam minus solenne valet.
13. Princeps ex plenitudine potestatis supplere potest solennitates testamenti.
14. Statutum Regni, quod Rex ad agrotos mittat.

Jam verò ut de testamentis quædam adjiciantur, hujus operis postulare videtur ratio. Quæ in re non inelegans primum sese offert
 I. quæstio: Utrum * videlicet pater uni filiorum plus quam alteri in testamento designare aut legare possit? Et quamvis naturali ratio-

ne inspecta, pater inter filios æqualitatem servare debeat, ut potest, qui etiam intestato parenti æquo jure successuri essent, per text. in l. inter filios. ii. C. fam. ercisc. & aut. in successione. C. de suis & legit. hered. Inæqualitas * enim (experientia 2 recte) perpetua causa discordiæ est; verum tamen explorati juris est, patrem in testamento uni filiorum plus quam alteri, relinquere posse, dummodo * legitimam quilibet illorum cõsequatur, per expressum text. in l. parentibus. Cod. de inoff. testam. cujus hæc sunt verba: Parentibus arbitrium dividende hereditatis inter liberos adimendum non est; dummodo non minus is, qui pietatis sibi conscius est, partis, quæ intestato defuncto potuit ad eum pertinere, quartam (quæ legitima appellatur) ex judicio parentis obtineat. Quinimo * etiam filijs secundi matrimonij potest pater plus relinquere, quam filijs ex prioris matrimonio procreatis, per express. text. in auth. de nuptijs, c. illud quoque. Proinde * non obstant jura supra allegata de æqualitate inter liberos servanda: Hæc enim ita demum locum habent, si expressa voluntas patris testantis in contrarium non appareat. argum. auth. testamento. in verb. ita demum si parens hoc designavit expressum. C. fam. ercisc. Et hoc est,

est, quod etiam Imperator Leo in
l. ut liberis. 17. his verbis: *Ut liberis*
tam masculini quam feminini sexus,
sive sui juris, sive in potestate constitutis,
quocumq. jure intestate successionis,
id est, aut testamento penitus non con-
dito; aut si factum fuerit, contrata-
bulas bonorum possessione petita, vel in-
officiosi querela rescisso, equali lance pa-
rig. modo prospici possit. C. de coll. tra-
dit. Unde manifestè liquet, quod
 in dubio, quando videlicet succe-
 dunt ab intestato, æqualitas in-
 ter liberos servari debeat, secus
 quando ex testamento, in quo
 voluntas testatoris in contrari-
 um expressa invenitur. Ac insu-
 per* licet in condendis testamen-
 tis certæ solennitates, ut pōte præ-
 sentia septē testium, subscriptio
 ac sigillatio eorundem, & testato-
 ris, atque alia, quæ in *l. hac consultis-*
sima. 2. C. de testam. tradita sunt, re-
 quirantur; attamen* inter libe-
 ros etiam minus solenne testa-
 mentum; saltem coram duobus
 testibus, locum habet, per expref.
 text. in *d. l. hac consultissima.* in verb.
Ex imperfecto autem testamento vo-
luntatem tenere defuncti, nisi inter so-
los liberos à parentibus utriusque sexus
habeatur, non volumus. Et hoc in te-
 stamento quoque nuncupativo
 Interpretes Juris procedere aße-
 runt. In jure enim* Civili duo po-

tissimum genera testamentorum
 reperiuntur, ut in *l. patris. 20. §. 1. ff.*
de vulg. & pup. subst. videre est. U-
 num, quod fit scriptis coram sep-
 tem testibus, ad id rogatis, qui ut
 semper ad sint scriptioni ipsius te-
 stamenti, non est necesse, sed tan-
 tum ut audiant à testatore hanc
 esse ipsius voluntatem, per *d. l. hac*
consultissima. Alterum dicitur nunc-
 upativum; quod fit viva voce si-
 ne scripturæ solennitate, cum vi-
 delicet testator coram septem te-
 stibus ultimam aperit suam vo-
 luntatem, quamvis id in scriptu-
 ram quoq; redigi possit, ut in *d. l.*
hac consultissima. §. per nuncupatio-
nem. habetur. Cæterum* in con-
 dendis testamentis consuetudo
 cujusque loci maxime verò do-
 micilij ipsius testatoris spectanda
 est, per text. in *l. si non speciali. 9. C. de*
testam. Et hujuscemodi testamen-
 tum, ubiq; locorum etiam extrà
 illud territorium, in quo condi-
 tum est, valet, ita ut ex eo bona u-
 bicunq; locorum sita, ab hærede
 in tali testamēto scripto, peti pos-
 sint. Semper enim in his quæ solē-
 nitatem aliquam requirunt, id se-
 quimur, quod in regione, in qua
 actum est, frequentatur, per text.
 in *l. semper. 34. ff. de reg. jur.* Et textus
 Spec. Sax. lib. 1. artic. 30. expresse re-
 statur, quod hæreditas secundū

jura loci, in quo sita est, adiri debeat. Quod Curia quoque inter Knaust actorem, & Daczkovios citatos, Anno 96. feria quarta ante festum SS. Simonis & Judæ Apostolorum, & in causa successorum Joachimi Płonski & Płonska, An. 1600. feria quarta post festum conversionis S. Pauli Apostoli ¹⁰ qui voluit. Solet autem * plerumque fieri testamentum ab ægroto domi, cōvocato ad hoc legitimo Magistratu. Ea enim quæ voluntariæ sunt jurisdictionis, ut est factio testamenti, etiam extrà locū judicij, coram judice, vel magistratu gesta, nō secus intelligēda sunt, ac si coram judicio, & apud acta gesta essent, *argum. l. 1. ff. de off. consul.* Secus est in illis quæ sunt jurisdictionis contentiosæ, & cognitionem requirunt. Nam in his locus publicus judicij destinatus servari debet, per expressum textum in *l. pen. in verbis: Ubique prator. salva majestate imperij sui, salvoque more majorum, jus dicere constituit, is locus recte jus appellatur. ff. de justit. & jure.* Sanè quantum attinet testamenta, nulla lex demonstrari potest, quæ illa apud acta publica, in publicoque loco fieri præcipiat, sed tantum vult testamenta judicio offerri, & quamvis privatim sint cōfecta, actis publi-

cis insinuari, per text. in *l. testamenta omnia. 18. Cod. de testam.* Nam & ratio æquitatis idispum suadet, propter infirmos, qui testari volentes, in publicum prodire non possunt. Et idēo Magistratus semper curare debet, ut tam ipse, quàm testes præstò adsint testari volentibus, ut in textu *l. current. 22. ff. de test. disponitur.* At * jura Sax. in tam Provinciale, quàm Municipale, de rebus immobilibus testamenta fieri non posse disponunt, Nam juxta præscriptum istorum jurium, alienationes bonorū immobilium coram judicio bannito fieri debent, per tex. *Sp. Sax. lib. 1. artic. 21. & supra observation. de donat. omnium bon.* copiosius dictum est. Excepto * legato ad pias causas, prout in Curia in causa Advocati & Scabinorū Civitatis Camenecensis, contra seniores artis sutoriæ, civitatis ejusdem, Anno 91. pronunciatum est. Summa etenim ratio est, quæ pro religione facit, ut in *l. sunt persone. 43. ff. de religios. & sumpt. funer.* habetur. Nec obstat quod D. olim Regi Stephano, in causa Petri Sucholewski, civis Warsoviensis, contrà Dorotheam Antonij Casimiri relictam Anno 83. Sabbato in crastino festi Sanctæ Mariæ Magdalena, testamentum de bonis immobilibus in præ-

in præse
domi co
cretario
judicium
approba
* ex plen
choritati
omnia jud
se fecisse
(ut inquit
de testam
tem super
mer a fide
bat asq, pe
cipis tene
nille vide
servatur
questris
quibus
mittēdi
que qu
recogni
que vali
cio actis
ffer; pro
mundi A
coviæ la

OBSE

Colla
des an a

1. Lib

in præ-

in præsentia testium ab ægroto domi conditū, saltem coram Secretario Regio recognitum, & ad iudicium bānitum transmissum approbare visum fuerit. Id enim *ex plenitudine potestatis, & auctoritatis suæ Regiæ (qua alia omnia iudicia & subsellia cōstant) se fecisse testatur. *Omnium siquidem* (ut inquit textus in *l. omnium. 19. C. de testam.*) *testamentorum solennitatem superare videtur quod insertum mera fide precibus inter tot nobiles, probatasq; personas, etiam consuetudine principis tenet.* Hinc *illud profectum esse videtur, quod in Regno observatur, ut Rex ad homines equestres ordinis ægrotos, de reb⁹ quibuscunq; disponere volentes, mittēdi habeat facultatem, illudque quod coram delegato Regis recognitum est, adeò firmum atque validum censeatur, ac si iudicio actisque publicis insinuatum esset; prout in statuto Regis Sigismundi Augusti Anno 1550. Petricoviæ lato, videre licet.

OBSERVAT: LXIV.

Collatio bonorum inter hæredes an de jure locum habeat.

SUMMARIA.

1. Liberi in divisione hæreditatis à

parentibus percepta conferre tenentur.

2. Ea quæ ex testamento ad liberos perveniunt, non veniunt in bonorum collationem.

3. Falcidia quæ dicatur.

4. Militiæ causa à parentibus data, an conferri debeant.

5. Lucrum quid propriè dicatur.

6. Dignitatis adipiscenda causa percepta num conferantur.

7. Emancipati liberi, jure Saxonum bona conferre tenentur.

8. Arma bellica non veniunt in bonorum collationem.

9. Sumptus in studia filiorum à patre facti, & ornamenta muliebria filiæ comparata, bonorum collationi non subsunt.

10. Dos & donatio ante nuptias veniunt in collationem bonorum.

11. Emancipatio eximit liberos ex patria potestate.

12. Emancipatio quibus modis fiat.

Supra dictum est, quod pater in testamēto uni liberorum plus, quàm alteri assignare possit; Num verò ea, quæ à patre vivente liberi perceperunt post mortem deinde patris, cæteris cohæredibus conferri debeant, quæri non incommodè potest. Regulariter quidem *liberi omnia à parentibus percepta, in divisione hæreditatis

tatis conferre tenetur, *toto tit. ff. & C. de collat. bonor.* Vult enim lex liberos defuncto æquis portionibus succedere, per text. in *auth. novissima. C. de inoff. testam. & Novell. 18. c. 1.* Veruntamen ea locum obtinent in his, quæ à vivis parentibus liberi sunt consequuti, secus est in his quæ ex testamento ad eos perveniunt. Hæc enim jure * proprio illi habent, neq; cohæredibus conferre tenentur, per express. text. in *l. in quartam. ibi: In quartam hereditatis, quem per legem Falcidiam heres habere debet, imputantur res, quas jure hereditario capit, non quas jure legati, vel fidei commissi, vel implenda conditionis causa accipit; nam hæc in quartam non imputantur. ff. ad l. Falcid.* Nam sicut à legatariis & fideicommissariis, liberi à patre exhæredati, jure repetunt Falcidiam, seu legitimam, quæ olim * fuit quarta pars hæreditatis. *l. illud 20. C. de coll.* Jure autem novo, pro numero liberorum triens vel semis. *Novell. de triente & semisse;* ita inter se, si ab intestato succedant, tenetur quoque res à parentibus vivis perceptas in medium conferre, ne si id nõ faciant, inæqualitas inter ipsos inducatur. Porro nõ omnia quæ à parentibus vivis alicui liberorum data sunt in collationem venire debent. Quid enim * si pater

vivens filio militiæ causa aliquid dederit, an & illud in divisione hæreditatis conferri debeat? Sanè omne lucrum, quod ea militia acquisivit, & tempore mortis defuncti patris ad eum pervenit, conferri debet, per express. text. in *d. l. illud. ibi: Quod tam in alijs, quam in his, quæ occasione militia uni heredum ex defuncti pecunijs acquisita lucratur is qui militiam meruit, locum habebit; ut lucrum quod tempore mortis ad eum pervenire poterat, non solum testamento condito quartæ parti ab intestato successionis computetur, sed etiam ab intestato conferatur: ita tamen ut filius ex eo lucro vicissim deducat estimationem oneris, quod militia causa subijt. Lucrum * enim id proprie dici solet, quod sit onere deducto. l. Mutius. ff. pro socio.* Ac proinde quod de lucris militiæ à filio factis dictum est, idẽ omnino dici potest de omni lucro, quod filius fecit ex pecunia patris, ut id omne mortuo patre in collationem veniat, operis tamen & sumptibus deductis. Sed * mirum adhuc cuiquam videri possit, cur filius ea, quæ adipiscendæ dignitatis causa à patre accipit, conferre non teneatur, prout text. in *l. 1. §. sed an. ff. de collat.* disponit his verbis: *Sed an id, quod dignitatis nomine à patre datum est, vel debetur, conferre quis in nomine cogatur,*

videamus;

videamus; & ait Papinianus libro tertio decimo questionum, non esse cogendum. Hoc enim propter onera dignitatis precipuum haberi, textus ibidem tradit; forte quod dignitatibus & muneribus publicis obeundis, majora insint onera, quam militijs. Verum * jure Saxonum, emancipati liberi post parētum obitum, in divisionem hæreditatis cum non emancipatis minimè admittuntur, nisi prius cum juramento, bonorum cum quibus emancipati fuerint, præter utē filia & res expeditorias, fecerint collationem, Sp. Sax. lib. 1. art. 13. Res etenim * expeditoriæ, seu arma bellica, etiam à non emancipatis non conferuntur, per exp. text. Sp. Sax. d. lib. 1. art. 10. in verbis: Si pater suo filio vestimēta, equos aut arma donaverit, tempore quo donationem perficere potuerit. Et cum filius eisdem valeat uti, hujusmodi donata post mortem patris cum fratribus dividere, aut dominio patris, seu patris hæredibus, si ipse in generatione non fuerit equalis, reddere non tenetur, etiam si filius a patre in bonis non sit emancipatus. Quod itidē * de sumptibus, quos pater in studia filio impendit, & de ornamentis muliebribus filia à patre comparatis, dicendum esse videtur. Nam & hæc in collatione venire non debent, quamvis dotem

* filia, quam à patre accepit, pro-
ut & filius ante nuptias donationem conferre teneantur, per text. in d. l. illud. §. adhuc 6. de collat. Quod & in Curia praxis perpetua tenet. Et in causa Joachimi Płonski contra Płonska Warssoviæ An. M.D.C. feria quarta post festum Conversionis S. Pauli Apostoli, ita judicatum est. Nec desunt, qui contrarium omnino sentiunt, ut potè, quod liberi emancipati, ea cum quibus emancipati sunt, nō conferat, & nihilominus ad divisionem hæreditatis paternæ admittantur; quod & Magdeburgenses Scabini sequi maluerunt, ut notat glossa Spec. Sax. d. lib. 1. artic. 13. Obiter autem * norandum est, quod quamvis naturaliter liberi ex justis nuptijs procreati, maneat in patris potestate; toto tit. Institut. de patr. potest. Attamen per emancipationem ab ea eximuntur. §. præterea. Instit. quib. mod. jus patri. potest. sol. Emancipatio * verò, olim quidem
fiebat per imaginarias venditiones & manumissiones; postmodū verò ex Constitutione Justiniani coram iudicibus vel magistratibus competentibus esse capit. d. §. præterea. At hodie hujusmodi emancipationes non sunt in usu. Nam fili⁹ qui ex demo patris discedit, & proprios lares constituit,

pro

pro emancipato habetur; sic & filia in matrimonium elocata, desinit esse sub potestate patris, & sub mariti potestate manet, quod etiam tradit gl. Sp. Sax. d. lib. artic. 13.

OBSERVATIO LXV.

De successione ab intestato, & an premortui fratris filij, cum patruo ad successionem alterius patrum ab intestato vocentur.

SUMMARIA.

1. Jure 12. tabularum fratrum filij à patris excluduntur.
2. Fratrum filij, jure novo, cum patruis ad successionem vocantur in stirpes.
3. Jure Saxonum, fratris premortui filij, per patruum à successione defuncti patrum excluduntur.
4. Frater distinctus excluditur à fratre utrinque conjuncto.
5. Indistinctorum fratrum filij cum fratribus defuncti distinctis, pariter ad successionem vocantur.
6. Jus representationis in fratrum filijs, ex constitutione Imperatoris Caroli Quinti observatur.
7. Praxis Regni, quod fratrum filij in stirpes succedant.
8. Votum patris est, ut successio ad filios perveniat.
9. Fortuito casu, ubi par est in utram-

que partem ratio, neuter ladi videtur.

10. Fratrum filij præferuntur patruis defuncti jure Civili, at jure Saxonico secus.
11. In successione non attenditur differentia sexus.
12. In Regno masculi feminas excludunt à successione.
13. Lege Mosaiica frater repellebat sororem à successione.

Successiva & non inutilis in materia successionis quaestio occurrit: utrum premortui fratris filij, cum patruo, id est, fratre defuncti, ad successionem alterius patrum, ab intestato vocentur, vel ab eo excludantur? Et quamvis * jure veteri, lege nimirum 12. tab. fratrum filij, tanquam remotiores, ut potè in tertio gradu constituti, à patrum gradu proximioribus excluduntur, prout id ex textu Instit. de legit. agnat. success. in §. si plures. ibi: Si plures sint gradus agnatorum: aperte lex 12. tab. proximum vocat. Itaque si (verbi gratia) sint defuncti frater, & alterius fratris filius, aut patruus, frater potior habetur. &c. manifestè liquet. Quod item, in l. post consanguineos. 2. §. legitima hereditas. 4. ff. de suis & legit. hered. haud obscurè innuitur; attamen * jure novo, Constitutione nimirum

rum Justiniani, una cum patruis
admittuntur ad successionem pa-
trui defuncti, idq; in stirpes, pro-
pter jus representationis, quo re-
ferunt personam patris sui, & col-
locantur in loco ipsius, gradu ni-
mirum secundo: unde consequens
est, quod tantum ex hereditate
accipiant, quantum pater illorū
accepturus esset, per expressum
textum in *auth. de hered. ab intestat.*
veni. constit. 118. §. si autem. ejus hæc
verba: Si autem defuncto fratres fue-
runt, & alterius fratris aut sororis præ-
mortuorum filij, vocabuntur ad hære-
ditatem isti cum de patre & matre thys
masculis & feminis: & quancun-
que fuerint, & tantam ex hereditate
percipient portionem, quantam eorum
parens futurus esset accipere, si super-
stes esset &c. Verū * jure Saxonū,
quandoquidem representatio in
solis descendentibus, non autem
collateralibus, locum habet, per
text. *Specul. Saxon. lib. 1. artic. 3. ne-*
cessario sequitur; quod ad nor-
mam legis 12. tab. fratris præmor-
tui filij, per patruum à successio-
ne defuncti patruis excludantur,
idq; propter vulgatam regulam:
Qui proximior gradu, propior ad
successionem, quæ colligitur ex
textu *Spec. Saxon. lib. 1. artic. 3. ex*
his verbis: Qui autem se in proximio-
ri gradu huic, de cujus hereditate agi-

tur, probaverit, præfertur ei qui alteri-
orem obtinet gradum: Quod autem
fratrum filij sint remotiores, pa-
trui vero proximiores, textus *d.*
lib. 1. artic. 3. ibi: In colli & corporis
membro, eorum proles, qua de eodem
patre & de eadem matre originem pro-
duxerunt, constituitur. Indistinctorum
autem fratrum filij in membro annexi-
onis brachij & corporis ponuntur, iti-
dem & sororum. Pueri isti primum
gradum obtinent, fratrum videlicet so-
rorumve proles, qui & nepotes appel-
lantur. &c. clarè admodum docet.
Nam * & frater distinctus, id est, 4
ex uno tantum latere cōjunctus,
excluditur à fratre utrinque con-
juncto: ut videre est in text. *lib. 2.*
art. 20. idq; ob eam causam, quod
fratres indistincti collocentur in
membro colli & corporis, ut in-
frà dicitur. Distincti verò, seu ex
uno latere tantū conjuncti, trans-
eunt in remotiorem gradum, id
est, in membrum annexionis bra-
chij & corporis, ubi & indistin-
ctorum fratrum filij collocantur,
ut patet ex verbis artic. 3. lib. 1. Si au-
tem de eisdem parentibus non sunt pro-
genita scilicet proles, non in eodē mem-
bro constituntur, sed transeunt in gra-
dum remotiorem. &c. Indistinctorū
* itaque fratrum filios, cum fra-
tribus defuncti distinctis pariter
ad successionem vocari, nullum

dubium est, propter vulgatam regulam: quod pares gradu pariter ad successionem admittantur, quæ ex d. art. 3. lib. 1. his verbis: *Qui à primo gradu, usq. ad ultimum se aequè in gradibus computant, aequè hereditatem dimissam percipiunt, &c.* colliguntur. Quod etiam his verbis: *Indistinctorum fratrum pueri, aequè similes sunt cum distinctis fratribus in hereditate percipienda. dict. art. 20. lib. 2.* expressè cōprobatur. Porro *quamvis Imperator Carolus V. in conventionē Norimbergæ Anno 1521. celebrata, hanc asperitatem legis 12. tab. & rigorem juris Saxonici, ad clementiorem æquitatis sententiam, & benignitatem juris novi Justinianæi redigendo, nulla consuetudine loci in contrarium obstāte, jus repræsentationis in fratrum filijs observari, & cum patris ad successionem defuncti in stirpes vocari voluerit; attamen in terris Saxonie Constitutionem hanc nunquam fuisse receptam, Interpret. istius juris moderni testantur, quod nimirum cōstitutio illa juris scripto nequaquam derogare potuerit. Cæterum *in Regno, tam inter personas equestris ordinis, quàm inter cives & oppidanos, hanc succedendi rationem in stirpes observari, continua praxis ostēdit. Cu-

jus rei decretum à D. olim Sigifmundo Augusto Rege, An. 1556. Warssoviae in conventionē generali, pridie festi Nativitatis Domini, inter Stanislaum Materna Actorem, & Catharinam Zoladkowa, latum extat. Et piæ olim memoriæ Stephanum Regem, hanc sententiam uti benigniorem, in quadā causa sequutum fuisse, ab eximio & nobili viro D. Szczerbicz. S. R. M. Secretario, & Decretorum Notario accepi. Nec immeritò. Summa etenim benignitatis ratio suadet, ut hi, quorū pater pari jure cum alijs fratribus defuncti cēsendus esset, propter casum & eventum mortis, beneficio successionis, quod natura patri illorū (si superstes extitisset) promittebat, non privarentur. Votū *enim) ut inquit text. *l. de emancipatis. 13. C. de leg. hered.* patris fuit, ut successio ad filios ejus perveniret. Neq; propterea injuria affici patruos existimo, cum aequè accidere possit, ut & illos liberis relictis, fors hæc maneat. Homini etenim nihil certius morte, & nihil incertius hora mortis, ut in *l. ff. de cond. & demon. refertur*. Ubi *autē fortuiti casus par in utramq; partem ratio subest, neuter lædi videtur, arg. *l. si pater. 12. in fine C. de inoff. test.* Hinc facile colligi potest, quod fra-

io *fratru
sentatio
eti, (c
in pari
ratur, p
in auth.
ibi: Hi an
sint defun
procul du
& alijs sin
Interpre
cum pat
onem v
ob causā
sentatio
non hab
Ego ver
patris d
pter jus
in eo ca
proced
cet frat
is, id est
defunct
ex dict. A
rē adm
reditas
scender
bus, idē
de legit.
Scabin
muner
nem te
nuncia
Instit. d

*fratrum filij propter jus repræsentationis, etiam patruis defuncti, (cum quibus aliàs ponuntur in pari, id est, tertio gradu,) præferatur, pro quo expressè facit text. *in auth. post fratres. C. de legit. hered.* ibi: *Hi autem fratrum filij, (cum pares sint defuncti fratribus) præferuntur procul dubio ejusdem defuncti patruis, & alijs similibus.* Juris vero Saxonici Interpretes fratris filios pariter cum patruis defuncti, ad successionem vocant, eam potissimum ob causam, quod hoc jure repræsentatio in collateralibus locum non habeat, ut suprà dictum est. Ego verò existimo, fratrum filios, patruis defuncti præferri, nō propter jus repræsentationis, (quod in eo tantum casu Imp. Justinian. procedere voluit, quando videlicet fratrum filij, cum propriis thias, id est, patruis, ad successionem defuncti patru vocatur, prout id ex dict. Nov. Const. 118. §. si autem. clare admodum patet;) sed quod hæreditas pleniori jure debeat deſcendentibus, quàm ascendentibus, idq; argum. *authen. cessante. C. de legit. heredib.* Quam sententiam Scabini Lipsenses, contra communem praxin & consuetudinem terrarum Saxonie, in pronunciando sequi, Schneid. in tit. *Instit. de hered. qua ab intestato defer.*

vers. de tertio ord. success. in fine tradit. Obiter *autem notandū est, quod quando mentio fit patruorum & fratrum filiorum, item de amitis & fratrum filiabus, intelligi debeat; in his enim successione omnino cessat sexus & agnationis ratio, ut inquit rex. *de auth. post fratres. C. de legit. heredit.* Licet autem ea in re, pro diversitate temporum, aliter atq; aliter dispositū fuisse, Justinianus in §. *ceterum. Instit. de legit. agnat. suc.* testetur; ipse tamen simplicitatem legis 12. tab. legibus (ut ibidem inquit) amicā amplexus, simili modo omnes agnatos sive masculos, sive foeminas, cujuscunq; gradus, ad similitudinem suorum, invicem ad successionem vocari vult. Cujus rei pulchra admodum ratio, in l. *pen. Cod. de leg. her.* exprimitur, ut sup. Obs. de Hergeweth. in fine dictū. Nam & alibi, ut potè in l. *maximū vitium. C. de lib. præt.* idem Imp. Justin. admodum acerbè in eos invehitur, qui differentias hujusmodi inducunt. *Tales enim* (ut ibidem ait) *quasi accusare naturam videntur, cur non totos masculos generavit, & unde generentur, non fiant.* Sed hæc quamvis jure Civili novo obtineant; attamen in plerisq; locis jus vet^o adhuc observari videm^o. Nam & in Regno, *masculi nobi-

les à succession paterna foeminas, (dummodo illis dos assignetur) excludunt; quod etiam terrigenæ Prussiæ nobiles in Comitij Regni generalibus An. 1598. Varsoviæ celebratis, lege perpetua sancitum esse voluerunt; cum ante hac tam masculi quam foeminae pari jure ad successionem vocarentur, prout adhuc in Civitatibus Regni & terrarum Prussiæ, fieri videm⁹. Etsi vero minimè negari possit, hanc consuetudinem contra jus naturale esse introductam, attamen favoris publici maximum habere videtur argumentum. Cum publice interfit) ut in *l. 1. §. 13. ff. de vent. insp.* habetur (ut ordinum dignitas, familiarumque salva sit. Familia autem propriè consistit in masculis, foeminarum verò proles transit in aliam familiam, ut in *l. familia. 196.* in verbis: *Foeminarum liberos in familia earum non esse palam est, quia qui nascuntur, patris non matris familiam sequuntur, ff. de verb. signific. habetur.* Quibus

13 *lex quoq; Mosaica suffragare videtur, qua frater repellebat sororem à successionem patris, ut videre est *Numer. cap. 27.*

OBSERVAT: LXVI.

Fratrum filij utrum succedant patru in capita, an in stirpes.

SUMMARIA.

1. Communis opinio, quod fratrum filij inter se succedant in stirpes, non in capita.
2. Azonis & Zasij contraria probatur sententia.
3. Jus representationis quando locum habet in fratribus filijs.
4. Jus Sax. accedit posteriori sententia.
5. Objectionum Accursij & aliorum solutio.
6. Constitutio Imp. Caroli Quinti eandem probat sententiam.

SED an fratrum filij inter se succedant patru in capita vel in stirpes, magna est DD. juris contentio. Sane* communiter omnes tenent, propter jus representationis, in stirpes illos succedere debere, non in capita, idq; probant, per text. dict. *auth. cessante.* his verbis: *Cessante successionem linea descendens, & ejus, quæ sola sit ascendens, vocantur primo fratres, fratrisque primogeniti filij in stirpes. C. de legitim. hered. rum quod post fratres demum & fratrum filios, fieri debeat divisio successionis in capita, & nō in stirpes, ut in anth. post fratres. Cod. de legitim. hered. & d. Novell. Constit. 118. §. si vero. &c. exprimitur.* Unde inferunt, quod quamdiu fratres, vel fra-

fratrum f
pira, sed
Accursij
bis: fratre
in verbis
red. Mihi
tur Azon
centia, qu
capita suc
enim Imp
mentem
118. indic
fratrum f
ferimus,
tur deois
minis, fr
Unde* li
hoc jus
(de eo ta
cum pat
debeat.
ad patru
tunc non
sua succe
præsentat
tur. Nec
at ratio,
jungunt
res, bene
adimi; i
conjunct
paucior
tē hoc n
ad natur
revocare

fratrum filij extabunt non in capita, sed in stirpes succedatur, ut Accursi⁹ ibidem §. *si autem*. in verbis: *fratres fuerint*. & in l. *lege 12. tab.* in verbis: *sed in capita*. C. *de legit. haered.* Mihi verò *probabilior videtur Azonis, Zalsij, & aliorum sententia, quod non in stirpes, sed in capita succedere debeant. Neque enim Imp. Justiniani aliam fuisse mentem, textus ipse in dict. *Novell. 118.* indicat his verbis: *Sed & ipsis fratrum filijs tunc hoc beneficium conferimus, quando cum proprijs vocantur* *théois*, id est patruis masculis & feminis, sive paterni, sive materni sint. Unde *liquido constat, quod per hoc jus representationis strictè (de eo tantummodo casu, quado cum patruis concurrunt) accipi debeat. Nam quando soli inter se ad patruj successionem vocantur, tunc non ex persona patris, sed ex sua succedunt, & ideo nō jure representationis, sed jure suo utuntur. Nec scio quæ æquitatis suadeat ratio, ut illis qui pari gradu cōjunguntur, sed numero sunt plures, beneficium illud æqualitatis adimi; illis verò, qui non gradu conjunctiores, sed numero essent pauciores, attribui debeat. Et certè hoc non esset jus hæreditatum ad naturalis æquitatis rationem revocare, quod Imper. Justin. in d.

No. 118. se facturum proficetur, sed subtilitatē potiùs & fictionē quā dā sequi. Naturalis etenim ratio vult, ut omnes gradu æquales, pares accipiant hæreditatis portiones, prout videre est in l. *post consanguineos*. 2. §. *legitima*. 4. his verbis: *Legitima hæreditas tantū proximo defertur, nec interest, unus solus sit, an ex duobus prior pluribusvè, an duo pluresvè ab eodem gradu venientes, qui vel ceteros antecedant, vel soli sint. Quia is est proximus, quem nemo antecedit, & is ultimus, quem nemo sequitur, & interdum idem primus postremusq; qui solus occurrit*, ff. *de suis & legit. hered.* comprobatur. Longè siquidem diversa est ratio, quando ijdem cum patruis cōcurrunt. Nam hoc casu, cū gradu sint remotiores, nequaquam jure suo uti possunt, sed personam patris sui assumūt, & in locū ipsius ascendunt: ideoque ex hæreditate patruj defuncti tantum, quantum pater eorū accepturus erat, percipiunt, ut supra Obs. præcedenti luculent⁹ dictum fuit. Huic *sententiæ accedit jus quoq; Saxon. ut videre est Sp. Sax. lib. 1. art. 13. in verb. *quando ad hæreditatem soror non pertinet, neque frater, omnes qui se in uno gradu cognationis existere probaverunt, æquam percipiunt portionē*. Unde clare admodum patet, quod omnes

in gradu æquales, pares accipiant
 5 portiones. Nec obstant * textus
 juris, qui à DD. in contrarium ad-
 feruntur. Omnes enim illi textus,
 in quibus mentio fit fratrum fra-
 trisque præmortui filiorum, con-
 junctivè, simul & semel, dum vi-
 delicet fratrum filij cum fratribus
 defuncti, ad successionem vocan-
 tur, non enim disjunctivè seu se-
 orsim, puta quando tam cum pa-
 truis, quàm inter se succedunt,
 6 accipi debent. Qua ratione * Imp.
 quoque Carolus Quintus permotus
 in Comitibus Imperij Spiræ Anno
 1529. habitis, perpetua lege sanc-
 vit, ut fratrum filij in capita, non
 in stirpes patruo succedat, ita ni-
 mirum, ut quot sint capita, tot e-
 tiam fieri debeant portiones hæ-
 reditatis, teste Mynsing. *Obser. Ca-
 mera Imperij Cent. 3. obs. 94.*

OBSERVAT: LXVII.

*Num fratres vel sorores ex
 uno latere conjuncti, in succe-
 sione demortui fratris, patris &
 avunculis, amitis, & mater-
 teris præferantur.*

SUMMARIA.

1. Fratres ex uno latere conjuncti,
 excludunt patruos, & avun-
 culos, secundum jus Civile.

2. Jure Saxonum pariter vocantur
 cum patris.
3. Medij fratres ab indistinctis, uno
 membro sunt remotiores, juxta
 dispositionem juris Saxonici.
4. Primus gradus cognationis secun-
 dum Saxones quis dicatur.
5. Cognatio jure Saxonum finitur se-
 ptimo gradu.
6. Scabinorum Lipsensium sententia,
 quam Curia sequitur.

IN eadem successionis materia
 utilis admodum occurrit quæ-
 stio: Utrum fratres vel sorores, ex
 uno tantum latere conjuncti, in
 successionem demortui fratris, pa-
 truis & avunculis, amitis & ma-
 terteris, præferantur? Et jure * qui-
 dem Civili non est dubium, fratres
 ex uno latere conjunctos, exclu-
 dere patruos & avunculos in suc-
 cessione defuncti, per text. in *auth.
 post fratres. C. de leg. hered.* cujus ver-
 ba hæc sunt: *Post fratres autem ex
 utroque parente, & eorum filios, admit-
 tuntur ex uno latere fratres sororesve,
 cum quibus & filij eorum, si qui ex eis
 jam decesserint.* Et additur ibidem:
*Hi autem fratrum filij (cum pares sint
 defuncti fratribus, jure scilicet repræ-
 sentationis,) præferuntur procul dubio
 ejusdem defuncti patris, & alijs simi-
 libus, puta avunculis, amitis & mater-
 teris. ut glossa ibidem in verbis: filij
 horum.*

horum indicat. Quod item textus in Novell. de her. ab intest. venient. cap. 3. probat his verbis: *His autem* (scilicet fratribus utrinq; conjunctis) *non existentibus, in secundo ordine illos fratres ad hereditatem vocamus, qui ex uno parente conjuncti sunt defuncto, sive per patrem solum, sive per matrem.* Et in versicul. *Si autem.* illud palam esse dicitur: quia *θεῖος* (id est patruis, & idem intellige de avunculis, amitibus & materteris) defuncti masculis & foeminis, sive à patre, sive à matre præponantur. Verum jus Saxonum* discrepat hac in parte à jure Civili. Nam isto jure fratres medij, sive ex uno tantum latere conjuncti, cum patruis & avunculis, amitibus & materteris ad hereditatem defuncti pariter vocantur, idque ex ea potissimum ratione, quod patruus & avunculus, & horum similes, in pari gradu, nempe tertio, cum fratribus & sororibus, ex uno latere defuncto conjunctis, constituuntur. Manifesti enim est juris, * quod medij fratres ab indistinctis fratribus uno membro sint remotiores, per textum Sp. Saxon. lib. 1. artic. 3. in verbis: *In colli & corporis membro eorum proles, quæ de eodem patre & de eadem matre originem produxerant. Si autem de eisdem non sunt progenitæ, non in eodem membro,* (ad-

de cum fratribus & sororibus iisdem parentibus natis) *constituuntur, sed transeunt in gradum remotiorem,* id est fratres sororesvè uno tantum latere conjuncti non obtinent locum in membro colli, ubi fratres sororesvè utrinq; conjuncti collocantur, sed transeunt in gradum remotiorem, nempe in membrum annexionis brachij & corporis, ubi fratrum sororūvè indistinctorum proles locum obtinet, qui* in jure Saxonum dicitur esse primus gradus cognationis. *per dict. artic. lib. 1.* cum in jure Civili is quartus gradus appellatur. Et ideo* non est mirum, quod jure Saxonum cognatio septimo gradu finiatur, ut patet ex text. d. artic. 3. lib. 1. quæ jure Civili ad decimum usque extendi solet. §. *hoc loco. Instit. de success. cognat.* attamen in idem res recidit. Nam si is, qui jure Saxonum est primus gradus, jure Civili dicitur quartus, ut in l. *jurisconsultus. 10. §. quarto grad. 15.* in verbis: *Eodem gradu sunt & illi, qui vocantur fratres patruales, item sorores patruales, amitini, amitina, consobrini, consobrini, hi autem sunt qui ex fratribus vel sororibus nascantur, ff. de grad. & ad finib.* videre licet. Consequens est, ut etiam qui hoc jure septim⁹ appellatur, illo non nisi decimus dici possit. Ac proinde cum

de cum hoc jure, tam patruī & his similes, quam fratres medij, sint pari cōditione, nempè tertio gradu; merito æquali quoq; jure gaudere debent; nam sicut frater ex uno tantum latere mihi conjunctus, & mei fratris utrinq; cōjuncti filij, quia sustinēt tertium gradum, ideo pari sunt conditione quoad meam successionem; ita etiam cum fratris medij, & patruī cum similibus in eodē gradu concurrant nō est mirū quod parjus ad successionē defuncti prætendant. * Quam sententiam in terris Saxoniae perpetuo servari, interpretes istius juris tradunt; At Lipsenses Scabinos jus Civile hac in parte sequi, & quod frater ex uno latere conjunctus excludat patrum, sæpius pronuntiatae decisiones illorum testatur. Quos Curia quoq; nostra, in causa liberorum Joannis Pellionis, cum Alberto Parzymiasko Suburbano Crasnostavien. Anno 1593. feria secunda post Dominicam Invocavit Quadragesimalem sequi maluit.

OBSERVAT: LXVIII.

Utrum ad successionem nepotum, deficientibus ascendentibus, sorores dimidia paternae, an verò germanae maternae, admitti debeant.

SUMMARIA.

1. Fratres utrinq; conjuncti praferuntur ex uno latere conjunctis.
2. Plures rationes vincunt unam.
3. Prærogativa duorum vinculorum in cognatione quousq; extendatur.
4. Limitata causa, limitatum producit effectum.
5. Jure Sax. cur indistinctus frater excludat distinctum.
6. Descendentes à fratre distincto, remotiores sunt descendantibus ab indistincto.
7. Matertera indistincta praferuntur amitibus distinctis.
8. In feudis duplex vinculum non attenditur.

PRæcedenti non incommode & hæc adjungi potest quæstio: utrum ad successionem nepotū, deficientibus ascendentibus, sorores dimidia paternae, an verò germanae maternae, admitti debeant? Et quamvis * tam Jure Civili, quam jure Saxonum, in successionem collateralium utrinque conjuncti præferantur ex altero tantum latere cōjunctis, ut videre est in *auth. cessante. C. de legit. hær. & seq.* his verb. *Post fratres autem ex utroq; parente, & eorū filios, admittantur ex uno latere fratres sororesq;.* &c. Et in *Sp. Sax. lib. 2. art. 20. Fratres sororesq;*

resque indistinctorum fratrum sororū
 ve in successione hereditaria, fratribus
 vel sororibus à patre aut matre in ge-
 neratione præferantur distinctis. ac-
 cimen rationes (cur nimirum hoc
 fiat) dictorum juriū diversæ sunt.
 Jure etenim Civili hoc ideo fit,
 quia fratres vel sorores utrinque
 conjuncti utuntur duplici jure,
 seu vinculo conjunctionis, à pa-
 tre scilicet & à matre, per *No. Com.*
84. c. 1. in fine. ibi: Et excludant duplici
utētes jure, eos qui ano solo uti possunt.
 Duæ namque * rationes vincunt
 unam, per text. in §. *sed hodie. Instit.*
de adopt. Et duo vincula fortius li-
 gant, quàm unum. textus in *cap. 1.*
de treuga & pace. & in l. penult. §. si
verò pater. Cod. de adopt. Hinc * est
 quod prærogativa duplicis istius
 vinculi nō extendatur ultrà ipsos
 fratres, eorumque liberos, in qui-
 bus jus repræsentationis tantum-
 modo locum habet, per textum
in auth. de hered. ab intestato venien.
Constitut. 118. c. 3. Neque pluralitas
 ista vinculorum extendi potest
 ad alium casum; nisi in quo jus
 auth. loquitur, siquidem juxta
 regulam. Limitata * causa limita-
 tum producere debet effectum.
arg. l. in agris limitatis. rō. ff. de acquir.
rer. dom. At jure Saxonum * frater
 indistinctus fratrem distinctum
 excludit, ideo quia ipse indistin-

ctus est gradu proximior, per alle-
 gatum in *Obser. præced. text. lib. 1.*
art. 3. Ubi expressè dicitur, quod
 frater indistinctus non sit in eodē
 gradu cum fratre distincto con-
 stitut⁹, sed transeat in gradum re-
 motiorem; & per consequens, si
 est in gradu remotiori à successi-
 one, quæ semper proximiori de-
 fertur, excludi debet per clarum
 textum *Sp. Sax. lib. 1. artic. 17. ibi: &*
quis aliq in generatione fuerit in aqua-
lis, hereditatem ejus non percipiet.
 Quod si plures ejusdem grad⁹ in-
 veniuntur, hæreditas inter ipsos
 pro personarum numero, id est,
 in capita dividi debet. §. *si plures.*
Instit. de legit. agnat. success. in verbis:
tamen dubium non est, quin si plures
sint ejusdē gradus, omnes admittantur.
 Hujusmodi autem differentia, an-
 quis ex altero, vel utroq; parente
 junctus sit, extēditur etiam ultrà
 fratres & horū filios, ad reliquos
 omnes agnatos, juxta observatio-
 nem juris Saxonici, hoc nimirum
 modo, ut semper * in computati-
 one graduum descendentes à fra-
 tre distincto sint remotiores, quā
 descendentes ab indistincto pro-
 pterea quod hic in secundo, ille
 in tertio gradu constituatur, per
 dict. text. *lib. 1. artic. 3.* Quoniam ve-
 rò * in casu quæstionis proposita 7
 materteræ, id est sorores mater-

De illegitimis, & eorum successione.

S U M M A R I A.

næ indistinctæ, in successione nepotû, id est, sororis suæ filiorû steriliter defunctorum, cum amitis, id est sororibus paternis, ex uno latere conjunctis, concurrunt, & juxta computationem graduum jure Civili pares sunt, nempe in tertio gradu; ideo quæadmodum jure Sax. fratres & sorores utrinq; conjuncti, excludunt à successione ex uno tantû latere conjunctos, quàmvis in eodem gradu sint constituti, idq; ex ea ratione juris Civilis, quod duo vincula fortius ligent, quàm unum, ut supra dictum est; ita eodẽ jure materteræ quoq; utrinque conjunctæ, amitis ex una tantum parte conjunctis, præferri debet. Quod in Curia, in causa civium Cracovienſium Hêlizethæ Przybytkowæ, & Barbaræ Herculeſowæ filij, Anno 1596. Craco. feria quinta post festum Epiphaniarum, decreto Regio approbatum fuit.

8 Verum * in materia feudali hujusmodi vinculi dupliciter minimè attenditur. Cum hoc jure nulla sit differentia, an quis ex uno vel utroque latere sit defuncto conjunctus. Ratio est, quia in feudis non consideratur vinculû ex parte matris, semperque jus agnationis, non cognationis, spectari solet, ut notat Gail, lib. 2. obser. 151.

1. Illegitimi qui dicantur. Bib. (1)
2. Illegitimorum triplex differentia.
3. Naturales qui sint.
4. Naturales quomodo succedant parentibus.
5. A duodecim continet uncias, quibus hereditas dividitur.
6. Inter virum & uxorem nulla est sanguinis conjunctia, sed principium ad finitatis.
7. Parentes liberis naturalibus quomodo succedere debeant.
8. Fratres naturales invicem sibi non succedunt.
9. Spuri qui dicantur.
10. Vulgo quesiti an parentibus succedant, vel contra.
11. Spuri ad successionem maternam admittuntur.
12. Naturales matri succedunt, etiam illustri.
13. Spuri illustri matri non succedunt.
14. Nobili, seu ex damnata costu nati qui dicantur, & an succedant.
15. Jure Canonico, ex damnata complexu præcreatis alimenta debentur.
16. Jure Sax. neque illegitimus legitimo, nec contra succedere potest.

17. *Interpp. Sententia, quod legitimi à successionē illegitimorum, ex damnato complexu natorum, excludantur.*

18. *Ubi lex non distinguit, neque nos distinguere debemus.*

19. *Macula parentum derivatur in tertiam usq. prolem.*

20. *Ubi eadem ratio est, idem jus statui debet.*

21. *Iniquum est alieno odio aliquem pręgruare.*

22. *Non omnium, quę à maioribus tradita sunt, ratio reddi potest.*

23. *Ratio cur legitimi illegitimis non succedant.*

24. *Sacra Scriptura illegitimam prolem abominatur.*

25. *Praxis terrarum Saxonię eo casu recedit à jure Saxonicō.*

26. *Magdeburgenses dispositionem juris Saxonici tenent.*

27. *Praxis Curie Magdeburgensium sententiam sequi solet.*

Sequitur jam quęstio, quę non ut superiores ad legitimorum, sed ad illegitimorum successionē pertinet. Utrum videlicet illegitimi seu naturales tantū, legitimis & naturalibus simul, vel e contra, succedere queant? Qua * in re ante omnia sciendū est, illegitimos in genere dici, qui non ex justis & legitimis nuptiis procreati sunt, ut in Nov. quibus mod. naturales effi-

legi. c. 1. §. 1. habetur. Horum * in jure 2
re Civili triplex constituitur dif-
ferentia: Primo * etenim appellā- 3
tur naturales ingenuarū, scilicet concubinarum filij, quos sola natura genuit, non honestas conjugij, tex. in c. 15. caus. 32. quas. 4. Natura siquidem (ut inquit imperat. Justinianus in dict. Nov. quib. mod. nat. effi. legit. d. c. 1. in pr.) ab initio dum de filiorum procreatione sanciret scriptis nondum positis legibus, omnes similiter liberos, similiter autem produxit ingenuos. Primis namq. parentibus primi filij, similiter quidem liberi, similiter autem legitimi à creatura fiebant. Et hi * diversimodē ad successionem 4
parentum, & e contra parentes ad illorum, admitti solent, prout ex d. Novell. quib. mod. natura effi. legit. manifestē liquet. Aut enim pater relinquit cum naturalibus tantum, naturales & legitimos simul, id est ex legitimo matrimonio procreatos liberos, & decessit testatus; eo casu naturalibus tantum, una cum matre eorum, plus una uncia in testamento assignare non potest, vel intestatus decessit, tunc liberi ex legitimis nuptiis procreati, excludunt à successionē paterna naturales tantum, nec quicquam præter alimēta eis debetur. Aut nō relinquit liberos naturales & legitimos simul, & te-

status decedit, tunc relicto uxori legitimæ eo, quod illi dotis nomine debetur, & ascendentibus si fuerint, quatuor unciijs, seu tertia parte bonorum, potest relinquere naturalib⁹ liberis tantū, quantum voluerit. Vel moritur absq; liberis legitimis intestatus, & succedunt naturales in duabus unciijs, id est sexta parte hæreditatis.

- 5 As enim * duodecim habet uncias, quibus omnis hæreditas dividitur, ut in textu §. *hæreditas. Instit. de hered. instit.* habetur. Si tamen eo casu uxor legitima supersit defuncto, non quidem succedit marito, (ut pote, cum * inter virum & uxorem nulla sit sanguinis conjunctio, sed tantum causa & principium affinitatis, teste glossa in *l. non facile. §. sed quoniam.* in verbis: *exruptis. ff. de grad. & adfinib.*) sed facit, ne liberi naturales tantum patri succedant, alimenta tamen eis præstari debent, text. *in c. disert. vers. si quis autem. d. Nov. quib. mod. natur. effic legit.* idq; fit propter honorem matrimonij, ne dum liberi illegitimè nati, se vivente patri succedunt, uxor legitima scandalizetur. Ex adverso * quemadmodum parentes ad hujuscemodi liberorum naturalium tantum, successione admittantur, pulchrè admodum Imp. Justin. in *d. Nov.*

quib. mod. natur. effic. legit. disponit his verbis: *In quibus autem casibus naturales filios vocavimus ad successionem, in ijs quoq; & ipsi decentem naturalibus parentibus devotionem servet; eademq; mensura, sicut parentes prospiciunt naturalibus filijs, secundum nostram legem, & ipsi parentibus compensent, si ve in successione, si ve in alimentis, sicut superius sancivimus.* Fratres verò * & alij collaterales per lineam paternam conjuncti, invicem sibi non succedunt, idq; propterea, quia nulla agnatio inter eos est, per text. in §. *vulgo quasi. Instit. de success. cognat.* Secundo dicuntur spurij, * seu vulgò concepti, qui patrem demonstrare nequeunt, vel possunt quidem, sed eum habent, quem habere non licet, ut in *l. 23. ff. de statu hom.* traditur. Unde liquido constat, tales duplici appellatione censerì, ut pote ex cōplexu, cui lex poenam irrogat; (puta incestuoso, adulterino, & nefario) vel cui lex civilis poenam non imponit, procreatos, quales sunt filij scortorum, seu publicarum meretricum, qui vulgò quasi appellari solent, per textum in *cap. nisi cum. 10. extra. de renunciat. vers. unde patet.* Proinde tales * quia patrem incertum habent, nullo modo ad successionem patris, vel ascendentium ex linea paterna ad-

na admittit
verso pat
nea pate
quasito
text. in
Similiter
quemadmo
vicem sibi
nullo cog
nis vincu
pra dictu
matris, q
vulgo qu
dubium
novissimè
ad stipul
unde cogn
retrato dec
aut agnat
pertinet
agnatione
ximitate
aut frater
possessione
Quod ul
tiam cum
trimoni
succedat
ibi: itaq;
rus, & m
ipsi fratre
possessione
invicem
Eodem
quibus

na admitti possunt. Sicut ex ad-
verso pater, & ascendentes ex li-
nea paterna, à successione vulgò
quæsitum, excluduntur, per
text. in l. si spurius. ff. unde cognati.
Similiter & fratres hujusemodi,
quemadmodum & naturales in-
vicem sibi non succedunt, quia
nullo cognationis, aut agnatio-
nis vinculo conjunguntur, ut su-
pra dictum est. At * in successione
matris, quæ semper certa est, etiã
vulgò quæsitos admitti, nullum
dubium est, per express. text. in §.
novissimè. Inst. de SC. Orphit. Quibus
ad stipulatur text. in l. si spurius. 4. ff.
unde cognati. his verbis: Si spurius in-
testato decesserit, jure cōsanguinitatis,
aut agnationis hereditas ejus ad nullū
pertinet, quia cōsanguinitatis, itemq;
agnationis jura à patre oriuntur, pro-
ximitatis autem nomine, mater ejus,
aut frater eadem matre natus, bonorū
possessionem ejus ex edicto petere potest.
Quod usque adeo verum est, ut e-
riam cum liberis, ex legitimo ma-
trimonio natis, in bonis maternis
succedant, per text. in l. hac parte. 2.
ibi: itaq; etiam vulgò quæsitī liberī ma-
tris, & mater talium liberorum, item
ipsi fratres inter se ex parte bonorum
possessionem petere possunt; quia sunt
in vicem sibi cognati. ff. unde cognati.
Eodem modo * & naturales, de
quibus supra diximus, matri sub-

cedunt, perinde ac si ex legitimo
procreati essent matrimonio, per
express. text. in l. si qua illustris. s. ibi:
Sin autem concubina libera conditio-
nis constituta, filiam vel filiam ex lic-
ta consuetudine ab homine libero ha-
bita procreaverit, eos etiam cum legi-
timis liberis ad materna venire bona,
quæ jure legitimo in suo patrimonio pos-
sident, nulla dubitatio est. C. ad SC. Or-
phitian. Quod etiam si mater per-
sona sit illustris, (idem puto si no-
bilis) in naturalibus tantum, ex
concubina videlicet natis, non
* autem spurij, id est vulgò quæ-
sitis, locum habet, prout in d. l. si
qua illustris. in verbis: Si qua illustris
mulier filiam ex justis nuptijs procrea-
verit, & alterum spurium habuerit, cui
pater incertus sit, quemadmodum res
maternæ ad eos perveniant, si ve tan-
tummodo ad liberos justos, si ve etiam
ad spurios, dubitabatur. Sancimus
itaque, ut neque ex testamento, neque
ab intestato, neque ex liberalitate inter
vivos habita, justis liberis existentibus,
aliquid penitus ab illustribus ma-
tribus ad spurios perveniat; videre li-
cet. Nec immerito. Cum (ut ibi-
dem Imp. Justinian. tradit) in mu-
lieribus ingenuis & illustribus (quibus
observatio castitatis præcipuum debi-
tum est) nominari spurios, satis inju-
riosum, satisq; acerbam, & nostris tem-
poribus indignum judicemus. Ex his

facile colligi potest, quod quædam admodum naturales. & vulgò quæfiti, matri succedunt, ita mater quoque ad illorum successionem admittitur, & est *tex. in §. fin. Instit. de SC. Tertulliana*. Tertiū verò gen^o

14 *illegitimorum est, qui procreantur ex damnato complexu, cui videlicet *lex Civilis* poenam irrogat, ut sunt nati, qui ex adulterio, incestuosi, qui ex collateralibus vel adfinibus in gradibus ab Ecclesia prohibitis, & nefariis, qui ex ascendenticibus, vel descendenticibus in infinitū nascuntur. Hi omnes, quemadmodum nec naturalium nomen merentur, ita nec ad successionem bonorum paternorum aut maternorum, admitti possunt, per glossam in verbo *admitti*. §. *novissime. Instit. de SC. Orphit.* & in *Nov. ex complexu. Cod. de incestis nuptiis*. verbo. *indigni*. imò nec alimenta eis præberi debent, per expressi text. in *d. Nov. quibus mod. natura. effic. c. fin.* in verbis: *Primum quidem omnis qui ex complexibus (non enim hoc vocamus nuptias) aut nefariis, aut incestis, aut damnatis procreatur, iste neque naturalis nominatur, neque alimentis est à parentibus, neque habebit quodquam ad præsentem legē*

15 *participium*. Verum tamen *etiam huiusmodi soboli alimenta præstanda esse æquitas Canonica sua-

det, ut in *c. cum haberet. §. in fine. ibi: Sollicitudinis tamen tue intererit, ut uterque liberis suis (ex adulterio videlicet natis) secundum quod eis suppetant facultates, necessaria subministraret. tit. de eo qui dux. in matr. quam pol. per adult. videre licet*. Necaro enim (ut inquit J.C. Paulus in *l. necaro. 4. ff. de agnos. & alend. lib.*) videtur non tantum is, qui partum perfocat, sed & is, qui abicit, & qui alimoniam denegat, & is qui publicis locis misericordia causa exponit, quam ipse non habet. Quod non solum in terris Ecclesiæ, sed ubique locorum observari, pietatis naturalis ratio dicat. Cū & alias in ijs casibus, in quibus agitur de mortali peccato, juri Canonico standum sit, per text. in *n. novis. ext. de judiciis*. Porro *quantum attinet jus Saxonicum, firma constituenda est regula: Quod nec illegitimus legitimo, nec eodē, legitimus illegitimo succedat, per expressi text. *Sp. Sax. lib. 1. artic. 57. Illegitimum enim legitimos non posse acquirere liberos*, text. *Sp. Sax. d. lib. 1. artic. 38.* expressè dispositum. Quod quamvis glossæ & Interpretes ejusdem juris non de eo casu, quando ex illegitimo natus matrimonio, justas postmodum contrahēs nuptias cum uxore legitimā, legitimos procreat liberos, intelligentes esse putant, ut pote, quod

hac

hac ratio
nia impe
nulla p
ex lbgit
sic. Equi
det, ma
esse liber
vis statu
abstrah
extra de
na. extra
naturale
tri debet
ins. jus na
no. ff. de
to juris
natura
possunt
Ratio de
mos ob
pelli, ut
refutet
xima sol
diment
tur. liber
de eo cas
se glossa
legitimu
rem, vel
habere
lis legit
re liber
tineant
glossa ju
naid. his

hac ratione legitima matrimo-
nia impedirentur; si illegitimo,
nulla postmodum legitima proles
ex legitimo matrimonio futura
sit. Aequitas autem Canonica sua-
det, matrimonia semper debere
esse libera, ita ut nemo ab ijs quo-
vis statuto vel rigore juris positivi
abstrahatur, per text. in l. cum locū
extra. de sponsalib. & c. Ecclesia & Ma-
ria. extra. de Constit. Sanè ius quoq;
naturale omnino vult, filium pa-
tri debere esse heredem, per text.
in i. ius naturale. & distinct. & c. l. cū ra-
tio. ff. de bonis damna. Indubitati ve-
rò juris est, quod iura sanguinis &
naturæ, nullo jure Civili dirimi
possunt. l. iura. s. ff. de divers. reg. jur.
Ratio denique ipsa docet, illegiti-
mos ob id legib. à successione re-
pelli, ut nimirum visum patet in
testamento, quod secus est, ubi legi-
tima solummodo minima facit impe-
dimentum, ut in text. l. fin. C. de na-
tur. liber. & c. mat. habetur. Verum
de eo casu prædicta accipienda, ef-
fe, glossa, & alij docent, quando il-
legitimus vel nullam habet uxo-
rem, vel eam habet, quam de jure
habere non potest; ne nimirum fa-
lis legitimos, non possit procrea-
re liberos, & bona ad fiscum per-
tineant. Cujus rei exemplū ponit
glossa juris Munit. arr. 19. versio, cu-
ria id his verb. Sicut si presbyteri filius

uxorem superducit, bonaque acquirit,
procreando pueros cum uxore, pueri illi
legitimi erunt, non tamen paternam he-
reditatem habere possunt, pater enim secun-
dum leges indignus est, quod heredita-
tem ejus pueri tollant. Ex quo * Inter-
pretes isti juris generaliter con-
cludunt, quod legitimi liberi à
successione illegitimorum ex dā-
nato tantum complexu (puta in-
cestuoso, nefario, & adulterino)
natorum removeantur, non etiā
aliorum illegitimorum, ut potè
naturalium, & vulgò quæstorū,
de quibus supra dictum est. Ve-
rum tamen * non defuit, qui hanc
distinctionem glossæ, & interpre-
tum juris, lucidis & expressis ver-
bis textus nequaquam satisfacere
asserant, quamvis eam sententiā,
ut liberi ex legitimo toro nati, pa-
rentibus illegitimis succedere pos-
sint, æquitatis plenam esse liben-
ter fateantur. Cū enim textus
superius allegatū indistinctè lo-
quantur, nulla ratio est; cur nos
distinguere debeamus, per text.
l. præses. 3. ff. de offic. præsid. maximè
verò, quod iura omnem concu-
bitum, præter solum uxorium,
tanquam illicitum damnent, ut
in c. nemis. & c. meretricis. 32. qu. 4. Vi-
dere licet, id quæ non tantum jure
Canonico, verum etiā jure Civili
& Constitutionibus Imperij locū
habe-

- 19 habere palam est. Tum * quod eadem omnino ratio sublit, macula nimirum parentum, quæ derivatur in tertiam usque prolem, ut gloss. d. art. 31. per textum ibidem, in verbis: *Si quis in quatuor suis generationibus, hoc est ex duobus avibus, aut duabus aviis, ac patre & matre, infamatus juris est, illum in jure suo nemo infamare potest, si non solus ei prius personaliter derogavit, expresse probat.* Cui etiam concordat text. juris municip. artic. 4. cum gloss. ibid. Unde consequens est, quod in his etiam idem omnino jus statuedum sit. Ubi * enim eadem ratio juris est, idem jus statuendum esse, tex. in l. ultima. C. ad l. Falc. testatur. Mihi quidem nimis dura videtur hæc juris Saxon. dispositio. Cum
- 21 * juxta præscriptum legum, iniquum sit alieno odio alium prægravari, ut in l. si quis. §. legis. C. de inoff. test. habetur. Et ut delictum patris innocenti filio poena esse debeatur, toto tit. C. ne filius pro patre & o. cū quod nota patris maculare filium non possit, prout JC. Papinianus in l. qui ad tempus. 2. §. 2. ff. de Decurion. respondit; attamen quamvis dura lex sit, quia ita scripta est, servari debet, per express. textum in l. prospexit. 12. §. 1. ff. qui & à quib.
- 22 manum. Siquidem * non omnium, quæ à majoribus constituta sunt,

ratio reddi possit, text. in l. 20. ff. de legib. Neque * tamen omnino hæc dispositio juris Saxonici caret ratione. Licet enim talis macula non ipsorum culpa, sed parentum vitio contingat, eosdē tamen, quod prædecessor illorum, veteri ipsi ex legitimo toro procreati sint, magno defectu laborare, & famā illorum apud honestos & graves viros labefactatam esse, pl^o quam manifestū est. Cum * & sacra scriptura hujuscemodi prolem nec hominib^o honorabilem, nec Deo amabilem esse testetur, prout text. in c. si gens. 10. dist. 10. Severè admodum disponit. Et Salomon lib. Sap. c. 3. inquit: *Quod ex scortatione plantatur, non agit radicem profundā, neque fundamentum firmum ponet.* Nam liberi concepti ex illegitimo toro, erunt testes malitiæ adversus parentes cum fuerint interrogati. Et Jesus Syrac. cap. 3. de Scortatoribus tractans: *Liberi ejus inquit, non agent radices, & rami ejus non proferent fructum, ad posteritatem maledicetur, & ignominia ejus non delebitur.* Quam sententiam * uti durum & æquitati min^o consonam, in terris Saxonie Interp. istius juris non observari testantur, ut notat Schneidewinus in suis commentis. Inst. tit. de hered. quæ ab intestato defer. c. de successione liberorum naturalium.

naturalium.
 ses jure S.
 tuo pron
 delictu
 mis pare
 cedant,
 vacantia
 dispositi
 Quorum
 que Curia
 jus rei ex
 via esse p
 Anno 16
 mieckie
 S. R. M. d
 OBSE
 Natu
 quomod
 1. Nat
 2. Ma
 m
 b
 3. Inleg
 m
 r
 4. An
 t
 5. In c
 6. Qu

turalium. Verum Magdeburgen-
ses jure Saxonico nixi, ita perpe-
tuo pronunciare solent. Quod vi-
delicet liberi legitimi, ex illegiti-
mis parentibus nati, illis non suc-
cedant, sed bona eorum tãquam
vacantia fisco applicentur, juxta
dispositionem juris Munic. art. 59.
Quorum sententiam praxis quo-
que Curia Regalis sequi solet, cu-
jus rei exempla cuivis passim ob-
via esse possunt; & non ita pridem
Anno 1601. inter successores Da-
mieckie & Lisłowski stipatorem
S. R. M. de ea re controversia fuit.

OBSERVATIO LXX.

*Naturales & illegitimi an &
quomodo legitimari possint.*

SUMMARIA.

1. *Naturales & illegitimi per subse-
quens matrimonium legiti-
mantur.*
2. *Matrimonium etiam in articulo
mortis contractum facit ut li-
beri sint legitimi.*
3. *In legitimatione per subsequens ma-
trimonium requiritur, ut libe-
ri ex concubina nascuntur.*
4. *An ad legitimationem requiran-
tur dotalia instrumenta.*
5. *In causis matrimonialibus jus Ca-
nonicum servari debet.*
6. *Quales illegitimi per subsequens
matrimonium legitimentur.*

7. *Illegitimi ex adulterino videlicet
complexu nati, an per subse-
quens matrimonium legiti-
mentur.*

8. *Clericorum liberi, an per subse-
quens matrimonium legitima-
ri possint.*

9. *Clericorum liberi ab omni succe-
sione paterna & materna, & e-
contra remouentur.*

Consequenter quæri potest, An
& quomodo naturales & ille-
gitimi legitimari possint? Hujus
rei tres modi in jure Civili propo-
nuntur, ut in Nov. quib. mod. nat. effi.
sui. c. tribus. 7. viderelicet. Primus
*quidem & præcipu^s, est per sub-
sequens matrimonium, quando
videlicet quis eam, quam extra
matrimonium cognoverat, in
matrimonium ducit, per expres-
sum textum, in d. Nov. 89. quib. mod.
natural. effi. sui. c. reliqui 8. in verbis:
Si quis igitur dotalia scripserit ad libe-
ram in principio, sive ad libertam muli-
erem, cui omnino licet copulari in con-
cubina schemate sibi, aut legitimorum
filiorum jam pater existens, aut filiorum
naturalium pater, legitimas esse nupti-
as, & filios, vel præcedentes, vel conce-
ptos, legitimos ei esse sancimus. Et licet
postea non nascuntur filij ei, aut etiam
nati moriantur, nihilominus saboles le-
gitima consistit. Et additur ibidem
elegans admodum ratio: *Affectus*

enim circa filios ita ei procedens, qui eum etiam ad dotale provocavit instrumentum, ipse dedit secundis filiis occasionem, qui postea nati sunt legiti-
mi juris. Quapropter absurdum erat, benignam occasionem, quam posteris sibi filij invenerunt, ex prioribus sumen-
tes, eam non etiam prioribus legitimum jus simul, & sine calumnia, circa pa-
trum dare successiones. Palam enim est, quia juniores filij ex lege facti sunt sui, hoc initium dot alibus præbentibus. Cui concordat etiam textus juris Can-
tonici in cap. tanta in verbis: Tan-
ta est vis matrimonij, ut qui antea sunt
geniti, post contractum matrimonium
legitimi habeantur. extr. qui filij sint
2 legit. Quod * usque adeo verum
est, etiam si matrimonium in ar-
ticulo mortis contrahatur, pro-
ut communiter DD. in dict. cap.
3 tanta. tenent. Verum * quamvis
jure Civili, ad hujusmodi legiti-
mationem, ut libere nascantur
ex concubina, quæ domi loco u-
xoris habebatur, necessario re-
quiri dicat Barch. in l. fin. in fin. ff. de
concub. Quod etiam innuere vide-
tur text. in Nov. 74. quib. mod. nat. eff.
legit. in principio his verbis: Sancti-
tum namque est, ut si quis habet mulie-
4 rem puro * sibi affectu conservatam,
deinde filios procreaverit, & postea e-
tiam nuptialia fecerit instrumenta, &
legitimos ex ea procreaverit filios, atq;

ij, qui prius nati sunt, maneat natura-
les, & illi connumerentur suis, eo quod
ocasio omnino eis fuit nasci legitimis.
Sed & hoc requiri, ut interveni-
ant instrumenta dotalia, DD. ju-
ris tradunt, idque per suprâ alle-
gatum textum, in Novell. 89. quib.
mod. natura. eff. sui. in d. c. reliqui.
vers. si quis igitur dot alia. & l. 10. cum
sequ. Cod. de nat. liberis. ubi semper
fit mentio dot alium instrumen-
torum. Attamen * jure Canoni-
co (quod in causis matrimoniali-
bus per textum in capite final. extr.
de secund. nupt. servari debet) hæ-
minus necessaria esse videntur.
Nam cum eo jure ad substantiam
matrimonij, solus sufficiat con-
sensus, non est cur instrumenta do-
talia requiri debeant. Deinde quod
ad alterum, quia omnis coitus
extra matrimonium, per c. mere-
trices, & c. nemo. 32. quest. 4. expresse
prohibetur, nulla ratio suadet, ut
plus hac in parte concubinatus,
quàm alijs illicitis complexibus
tribuatur. Sed illud fit favore ma-
trimonij, quod omne viciū * præ-
cedens purgat, ut est gloss. in c. in-
notuit. 20. ext. de election. Hinc liqui-
do colligi potest, quod omnes il-
legitimi, eo modo legitimati, pro-
veris & legitimis cæseri, & ad quâ-
vis successionem admitti debe-
ant, ut notant DD. in c. naturales. tit.
si de

si de feudo d
Quibus ad
gloss. lib. 1. q.
cia post v
burg. part
sentencia
tuo tene
nunciatu
inter Kole
festum S.
sovia latu
am de his
sunt, in
possit, pro
d. c. tanta.
autem vir
cognoverit
licet post m
nihilominu
reditate r
mortem u
aliquid su
juxta pra
nis comm
eo, cui se
velamen
tur, per
adulteri. C
it textus
1. artic. 37
manifeste
liberam
secum cor
quam leg
articulu

de feudo defuncti cont. &c. li. feud. 2. Quibus adstipulatur jus Saxon. ut *gloss. lib. 1. art. 57.* notat, & est sententia post Weichbild. Scabin. Magdeburg. parte 1. c. 14. distinct. 15. Quam sententiam Curia Regalis perpetuo tenet, & ita sæpissimè pronunciatum est. Cujus rei Decretum inter Koleski, feria secunda post festum S. Valentini An. 99. Warsoviae latum extat. Quod * an etiam de his, qui ex adulterio nati sunt, intelligi debeat, dubitari possit, propter expressa verba text. d. c. tanta. &c. quæ sic se habent: Si autem vir vivente uxore sua, aliam cognoverit, & ex ea prolem susceperit, licet post mortem uxoris eam duxerit, nihilominus spurius erit filius, & ab hereditate repellendus, præsertim si in mortem uxoris prioris alteruter eorum aliquid fuerit machinatus. Neq; enim juxta præscriptum juris communis commissum adulterium eum eo, cui se postea nuptijs sociavit, velamento matrimonij extinguitur, per l. communis. Cod. ad l. Jul. de adulteri. Quibus omnino congruit textus quoque Juris Saxoni. lib. 1. artic. 37. in verbis: Uxorem alicujus manifestè adulterans, vel solutam & liberam violans posteaq; matrimoniū secum contraxerit, proles ex ea nunquam legitima procreabitur. Quem articulum tanquam erroneum &

per jus Canonicum reprobatum, licet glossa ibidem non admittat, id tamen mihi non omnino verum videtur, cum expressa verba d. c. tanta. aperte contrarium disponant. Quapropter non de quovis adulterio, sed de his tantum casibus adulterij, qui dirimunt matrimonium, ut potè si quis dat fidem adulteræ, manente ejus legitimo viro, vel qui de facto contrahit cum secunda, vivente prima conjugē. Aut cum alter eorum machinatus est in mortem defuncti, ob spem futuri matrimonij, per express. text. in d. c. tanta. qui filij sint legitimi, potius accipiendum esse existimarem. Cum enim istis casibus verum matrimonium iniri nō dicatur, consequens est, ut etiam tales liberi legitimari non possint subsequenti matrimonio, ut notat glossa, & art. 45. lib. 3. ver. sacerdotum liberi. Et lib. 1. artic. 37. in verbis: uxorem alicujus. glossa ejusdem juris expressè loquitur de his, qui alterius uxores adulterio pollunt, & tandem eas in matrimoniū ducunt, priori vivente marito, quod videlicet neq; matrimonium teneat, neq; liberi legitimi procreari possint. Cū etenim hujusmodi sobolem tam lex Mosæica quam Canonica detestetur, testatè Dominò, quod manzeres & spurij,

usq; ad decimam generationem, in Ecclesiam non intrabunt, ut videre est in *c. per venerabilem. 13. circa fin. extr. qui filij sint legitimi*; fit, ut tales etiam subsequenti matrimonio, quod nullum est, non legitimantur. Quod* multo magis dicendum est de filijs Clericorū, & ordinatorum, eos nullo modo legitimari posse, ut expresse glossa Juris Saxonici *lib. 2. artic. 45.* tradit, quod intellige per subsequens matrimonium. Clerici enim & sacerdotes, non simplicem fornicationem, sed adulterij crimen cōmittunt: quippe cum ij dicantur mariti Ecclesiarum, ut est gl. in verbo: *adulterinus. c. per Venerabilem. extr. qui filij sint legitimi.* Consequens est, ut tales liberi, nō tantum pro adulterinis, per glossam *d. c. per Venerabilem.* sed etiam pro incestuosis & nefarijs habeantur, teste gl. in *l. 2. in fine. C. de Episcopis & Clericis.* in verb. *filij &c.* ut potē quod mulier à Presbytero carnaliter cognita, sit sponsa illius scilicet Ecclesiæ filia. Quod etiam notat gl. *d. art. 45. lib. 3.* Sicut itaq; ex adulterio (ob quod matrimonium impeditur) nati non legitimantur, ut supra dictum est; ita neque hos legitimari posse, DD. communiter statuunt; his enim omnibus, scilicet Clericis, nuptiæ secundum sacras regulas, sunt interdictæ,

imò nec concubinas habere, aut luxurijs tradere vitam licet, ut ex *tex. in Nov. de Monachis. c. si quis aut. 8. Et in c. cum multa. Et in c. Clericis. & in c. sicut. extra. de cohabit. cleric.* patet. Proinde* hujuscemodi liberos, ab omni successione tam paterna, quàm materna, & econtrà, parentes utriusq; sex⁹ ab illorum repelli, communis est opinio, per textus in Observatione præced. de incestuosis, adulterinis, & nefarijs allegatos: quod videlicet hi, neq; filiorum nomine digni sunt; neque habeant ullum legis beneficium, quinimo omnium hominum vilissimi, vel ex eo censeantur, quod pro emēda currum foeni, quem duo boves unius anni trahere possunt, accipiant, prout textus *d. artic. 45. lib. 3.* habet.

OBSERVAT: LXXI.

De legitimatione per rescriptum Principis, & oblationem curiæ.

SUMMARI A.

1. Legitimatio per rescriptum Principis, an de jure locum habeat.
2. In legitimatione per rescriptum Principis quæ requirantur.
3. Ea quæ sunt juris divini, & naturalis, Principum voluntate mutari non possunt.
4. Praxis & consuetudo locorum, in legitimatione per rescriptum.

5. Rex in
leg
re
6. Con
m
7. In fe
fie
cip
ru
8. Privi
cia
9. Legit
m
10. Legi
ri
A Lter
dus e
Principis
curiæ Re
ter Rzu
Daniele
tertia p
videre e
rum & te
Nam &
tio pro v
& omne
mover,
principi
hominib
pore om
cebantu
quib. mo
verbis:
vos ad lib

5. Rex in suo Regno ex quocunque illegitimo coitunatos, legitimare potest.
6. Consensus collateralium in legitimatone, utrum sit necessarius.
7. In feudis antiquis an legitimatio fieri possit per rescriptum Principis in præjudicium agnatorum.
8. Privilegia Principis sine præjudicio tertij, intelligenda sunt.
9. Legitimatō plena alia est, alia limitata.
10. Legitimatō per oblationem curiæ, an de jure locum habeat.

Alter verò * legitimandi modus est, qui fit per rescriptum Principis, quem nō solum praxis curiæ Regalis, (ut ex decreto inter Rzuchowski & Babski, cōtra Danielem Kula, Anno 1596. feria tertia post festum S. Agnetis lato, videre est) sed omnium fere locorum & terrarum perpetuo servat. Nam & jure Civili talis legitimatio pro vera & legitima habetur, & omnem maculam natalium amovet, reducitque eos ad illud principium, quando natura sola hominib⁹ sanciebat jura, quo tēpore omnes liberi & legitimi nascabantur, per express. text. in Nov. quib. mod. naturat. efficit. sūt. c. illud. 9. in verbis: Sicut enim sunt modi, qui servos ad libertatem simul & ad ingenui-

tatem deducunt, & natura restituenti ita si pater nō habuerit legitimam prolem, & voluerit eos restituere naturæ, & antiquæ ingenuitati, sive ex ingenua nascatur ei, sive ex liberta, & legitimos de cetero, & sub potestate habere, hoc agat per nostrū rescriptum. &c. Namq; hoc modo omnes hujusmodi naturæ digressiones & opinioniones in his, qui legitimos nō habent filios, corrigi posse, Imp. Justin. ibidē testatur, & gl. jur. Sax. lib. 1. artic. 51. vers. notandum. & juris Munic. artic. 4. in fine. id ipsum probans, hoc modo legitimatos, pro veris & legitimis cēseri, & ad successiones idoneos fieri tradit. Verum * quod hujusmodi legitimatio per rescriptum Principis, non simpliciter, sed cum limitatione quadam fieri debeat, text. d. Nov. admodū clare ostendit. Et primo quidem diligenter considerandū est, an legitimand⁹ per rescriptū Principis, per subsequens matrimonium legitimari nō possit, ut potē quod alteruter parentū jam mortuus sit, vel simili aliqua ratione impedit⁹, quo minus de jure nuptias contrahere queat, ut in verbis: d. Nov. c. 9. in pr. habetur. Nā quando filij naturales per subsequens matrimonium legitimari possunt, ut supra Obs. præcedenti dictum est; nequaquam extraor-

dinario remedio succurri illis debet, ne videlicet fornicationis turpitudine, legitimationis beneficio operiatur, prout gloss. in Nov. quib. mod. nat. efficitur legit. c. sit igitur licent. 2. in verbo permittimus. notat. Secundo necessario requiritur, ut talis legitimitas liberis naturalibus, & legitimis non extantibus, peratur, per express. tex. in d. Nov. d. c. illud. in verb. Si quis ergo filios legitimos non habens, sed tantummodo naturales, ipsos quidem legitimos facere voluerit, damus ei fiduciam ad legitimum jus filios educere naturales, legitimis, sicut prædiximus, non existentibus. Et ratio est, quod cum legitimitati æquiparentur per omnia legitimis, etiã quoad successionem, & alia juris beneficia, liberi naturales & legitimi summa inde videntur affici injuria, quib. omnia jura divina & humana successionem deferunt. Illa * autem quæ sunt juris divini & naturalis, Principes sine causa mutare non debent. Quamvis enim legib. soluti sint, legibus tamen vivere debent. Digna siquidem vox est Majestate regnantis, legibus alligatum se principem profiteri, ut Jmpp. Theod. & Valent. in l. digna. 4. Cod. de leg. rescripserunt. Si tamẽ consensus liberorum naturalium & legitimorum, de quorum præjudicio

agitur, accedat, quod talis legitimitas teneat, nullum est dubiũ, per expr. text. in l. interdum. 2. ff. de natalib. restit. ubi dicitur: quod Imperatores non facile soleant quenquam natalibus restituere, nisi consentiente patrono; vel (ut in l. nam ita Divus. 39. ff. de adopt.) his, qui contradicẽt, id est, qui lederentur confirmatione adoptionis. idem intellige legitimationis. Et * hæc jure quidem Civili obtinent. Contrarium tamẽ consuetudines locorum, & praxis communis tenet, quod videlicet non obstantib. his requisitis, plenẽ & perfectẽ illegitimi per rescriptũ principis legitimi efficiantur, ita ut neq; facultas legitimandi per subsequens matrimonium, neq; consensus liberorũ legitimorum sit necessarius. Quinimò * quod magis est, omnes ex quocunq; illicito complexu nati, possunt à Rege legitimari, non solum quoad honores, sed etiam quoad successionem. Quod decreto in causa Danielis Kula cõtra Rzychowski, & Babski, in Curia Regni Anno 1596. lato, liquido probari potest. Summus quoq; Pontifex & Imperator in suis terris eam facultatẽ habent, teste Abb. in c. per venerabilem. extr. qui filij sint legitimi. Porro * collateralium consensus, sive agatur de successione bonorũ al-

lodia-

lodialium
feudaliũ
mẽ vide
his non t
modũ lib
debeat
fieri vide
cipe illegi
* an etian
quib. agn
tia primi
agnato,
ut, jus qu
at, magis
quãvis p
deatur, h
privari; a
fideretur
repugnã
Vasallus
liud præ
non dic
acquisita
quo min
& legitim
hanc spe
turales in
timare p
in text. c.
fend. defu
agnat. Va
os, licet po
onẽ fendi
Id enim c
sequens

lodialium, id est priorum, seu feudaliū, in legitimatione minime videtur esse necessarius, cum his non tam pleno jure, quemadmodū liberis legitimis, successio debeat, ac proinde nullum eis fieri videtur præjudiciū, si à principe illegitimi legitimetur. Quod * an etiam in feudis antiquis, in quib⁹ agnatis ex pacto & providētia primi acquirentis, non ab ipso agnato, qui legitimationi cōsentit, jus quæsitum est, locum habeat, magis dubitari possit? Et certè quāvis prima fronte iniquum videatur, hoc jure & beneficio illos privari; attamē si res penitus cōsideretur, nō omnino id æquitati repugnare videtur. Cum etenim Vasallus in feudo antiquo nihil aliud præter spem succedēdi (quæ non dicitur esse in bonis nostris) acquisitionem habeat, nihil obstat, quo minus princeps (justa tamen & legitima interveniente causa) hanc spem agnatis auferre, & naturales in præjudiciū illorū legitimare possit. Nec repugnat quod in text. c. naturales. 2. feudo. tit. si de feud. defunct. cōtērio sit inter dom. & agnat. Vasalli dicitur: Naturales filios, licet postea fiant legitimi, ad successionē feudi, nec solos, nec cū alijs admitti. Id enim de legitimatione per subsequens matrimonium, non autē

per rescriptum Principis, intelligi debet. Nā hoc casu, si Princeps expresse dicat legitimatum, etiā quoad feuda, idoneum esse, nullū est dubium; quod propter plenitudinē potestatis Principis id valeat, quod alias non valeret, ut gl. ibidem in verbo, legitimis. singulariter notat. Disputare etenim de Principis potestate, instar sacrilegij est, jux. vulg. l. disputare. C. de crimine sacrilegij. Unde manifeste liquet, quod in hujusmodi legitimationibus naturaliū, præsertim quoad feuda antiqua, necessariō adjici debet causa, ob quam videlicet in præjudiciū agnatorum, tales ad successionē hujuscemodi feudi admittantur, vel si nulla subsit justa & legitima, jus hoc in spe positum, agnatis invitis, & nō consentientibus auferri non debet. Privilegia * enim & beneficia Principum sine præjudicio juris tertij, intelligenda sunt per expr. rex. in l. 1. §. si quis à Princip. ff. ne quid. in loco publica. Et ideo clausula adjici solet in rescripto: Salvo jure agnatorū vel tertij. Diligēter autem * notādum est, aliam esse plenam legitimationem, aliam vero limitatā, quæ etiā dispensatio dicitur. Vera etenim sive plena legitimitas est, quando legitimatus plenū jus ingenuitatis & natalium cōse-

qui-

quitur, & pro legitimo in omnibus habetur. Dispensatio verò est, quando tollitur quidem defectus natalium, sed tantum in casu certo, ut potè quoad honores, & dignitates, vel ad successiones, & tunc quoad illud, non obstante macula natalium; pro legitimo habetur, quamvis quoad alia, inhabilis sit, ut notat Gail in Obser. l. 2. observat. 142. circa finem. Ul-
 10 mus* deniq; modus legitimandi per oblationem Curia, (dum videlicet aliquis datur in servitium Imperatoris, vel Præsidis Provincia) in legibus recensetur, cujus fit mentio in textu *Instit. de nuptijs. §. fin.* his verbis: *Aliquando autem evenit, ut liberi, qui statim ut nati sunt, in potestate parentum non sint, postea redigantur in potestatem patris, qualis est is, qui dum naturalis fuerat, postea curia datus, potestati patris subicitur.* Qui modus legitimandi manat ex constitutione Theodosij, quæ in l. 3. C. de natur. lib. ponitur. Quod hodie minimè locum habet: duob⁹ etenim tantummodo modis naturales efficiuntur legitimi, ut supra dictum est.

OBSERVAT: LXXII.

Legitimitas quomodo probanda sit.

1. *Legitimus qui dicatur.*
2. *Mater quare semper certa, & iudicetur, cur pater semper certus probari non possit.*
3. *Conjectura & præsumptiones, ad probandam legitimitatem quales esse debeant.*
4. *Onus probandi illegitimitatem, quando transeat in adversarium.*
5. *Probatio legitimitatis, utrum in loco domicilij, an in loco originis fieri debeat.*
6. *Præsumptiva probatio filiationis qua dicatur.*
7. *Possestio filiationis transfert onus probandi in adversarium.*
8. *Parentum negatione filius non excluditur a jure filiationis.*
9. *Matri non creditur propriam alleganti turpitudinem.*
10. *Quæstio legitimitatis in foro Ecclesiastico potius, quam seculari, tractari debet.*

Cum difficilis admodum sit probatio legitimitatis, DD. communiter eum* legitimum dici volūt, qui in matrimonio ex uxore natus est. Lex enim præsumit, eum esse legitimum, quem nuptiæ demonstrant, per express. text. in l. quia semper. §. in verbis: *Pater verò est, quem nuptia demonstrant.* ff. de in
 jus

jus voc. fac.
 cum. 6. ff.
 jur. Ubi
 tur, qui ex
 Quamvis
 certa, et
 ut inquit
 quod vide
 obsterice
 r. §. inspicier
 sic. habet
 tio à DD.
 ter tamen
 test, ut no
 & in l. Lu
 monst. Hin
 Homerus
 quæstus,
 respondi
 Ulyssis fil
 nondum
 novit gen
 rei tradun
 su homini
 solo judic
 hendatur,
 probari no
 certo con
 in l. testium
 conjecturæ,
 circumsta
 re, sunt in
 ut potè
 opinione
 teagitur,

ius voc. facit etiam textus in l. filium cum. 6. ff. de his qui sunt sui vel alieni iur. Ubi dicitur, quod filius is dicitur, qui ex viro & uxore ejus nascitur.

Quamvis* vero mater semper sit certa, etiamsi vulgò conceperit, ut inquit Ulpian. in d. l. quia semper. quod videlicet per testes, ut potè obstetrices, probari possit, ut in l. r. §. inspiciendo. & alijs ff. de ventre in spic. habetur, (& ideo hæc probatio à DD. vocatur necessaria) pater tamen certò probari non potest, ut notat gloss. in d. l. filium eum. & in l. Lucius. 83. ff. de condit. & demonstrat. Hinc Telemachus (ut refert Homerus Odyss. lib. 4.) ab Ajace quæsitus, num filius Ulyssis esset? respondit, matrem dicere se esse Ulyssis filium: attamen se nescire. nondum enim aliquis suum ipse novit genitorem. Rationem ejus rei tradunt DD. quod filiatio sensu hominis percipi nequeat, sed solo judicio intellectus comprehendatur, & ideo testibus directè probari nō potest: quorum dicta certò concludere debent, per text. in l. testium. C. de testib. Porro* con-
 ecturæ, præsumptiones, aliæque circumstantiæ verisimiles, hac in re, sunt instar plenæ probationis, ut potè si communi vicinorum opinione is, de cujus legitimitate agitur, pro filio habeatur: quæ

probatio secundum DD. vocatur probabilis: pro quo multum facit text. in l. si Vicinis. 9. C. de nuptijs. cuius is est tenor: Si vicinis vel alijs scientibus, uxorem liberorum procreandorum causa domi habuisti, & ex eo matrimonio filia suscepta est, quamvis neq. nuptiales tabulae, neq. ad natam filiam pertinentes facta sunt; non ideo minus veritas matrimonij, aut susceptæ filiae suam habet potestatem. Et* ideo 4
 hoc casu dum videlicet opinio vicinorum aliquem legitimum esse agnoscit, onus probandi transit in adversarium, illegitimitatē obicientem, teste Joan. Andr. in c. infamibus. de R. l. lib. 6. Unde* etiā 5
 consequens est, quod probatio legitimitatis non tam in loco domicilij, quam in loco originis, fieri debeat, quemadmodum etiam in Curia Regni, in causa inter Napierkowski, & Simonem Rouenberg Civem Pokrzyunen. Anno 1591. sabbato post festum Visitationis B. M. V. decisum fuit. Item 6
 * si quis eum, de cujus legitimo ortu quæstio est, tractaverit, nominaverit, vel educaverit instar filij, legitima est probatio (ut vulgo dicitur) filiationis, quam DD. vocant præsumptivam, idq. per text. in l. 2. §. Julianus. ibi: Grande enim præjudicium adfert pro filio confessio patris, ff. de agnoscend. & alend.

lib. 9. Cui ad stipulatur textus quoque juris Canonici in c. per tuas. r. tit. de probat. in verbis: Quia vero mulier illa, de dicto Titio suscepisse eum, de quo agitur primitus constanter adferuit. Et idem Titius prefata mulieris precipue de victus instantia, ipsum suum filium publice recognovit, & filius ejus nominatus communiter fuit, & habitus ab ambobus, eiusdem mulieris postmodum juramento in contrarium praestito, non est standum. Cum nimis indignum sit. (juxta legitimas sanctiones) ut quod sua quisque voce dilucide protestatus est, in eundem casum proprio valeat testimonio infirmare. Ex quibus * manifestè patet, quod possessio filiationis, si videlicet quis pro filio habeatur à parentibus, maximam inducat praesumptionem legitimæ filiationis. Cui tamdiu standum est, donec contrarium ab adversario, illegitimitatè obijciente, probetur, per textum in *l. non nudis. r. 4.* his verbis: *Non nudis adseverationibus, nec e mentita professione, (licet utriusque consentiant) sed matrimonio legitimo concepti, vel adoptione solenni, filij civilijure patri constituentur. Si itaq; hunc, contra quem supplicas, alienum esse probare confidis, per te, vel procuratorem adfirmationem ejus falsam detege. Cod. de probation. Facilius tamen is, cui obijcitur illegitimitas, ad probandam legiti-*

*mitatem admitti debet, juxta dispositionem juris Saxon. lib. 3. art. 28. in verbis: Qui alium dicit illegitimum ortu aut officio, hoc contra ipsum proponens, ille cum testibus in suo jure perfectis probare debet. Qui vis tamen, quod sit legitimus & plene juris cum testimonio probaturus, facilius auditur, quam propter testimonium cujuscunque id ei adjudicari possit: quem textum glossa ibidem in hunc explicat modum, quod nimirum jurare debeat, parentes suos esse legitimè copulatos, illumque esse legitimè in matrimonio natum, idq; probare debet vir metes primus, mulier verò sola. Quamvis, is qui ex quatuor progenitoribus suis, ex duobus avis & avijis indiffamati juris est, à nullo inculpari possit, per expressum textum *lib. 1. artic. 51. & jur. Municip. art. 4.* Porro * sola negatione parentum filius non excluditur à jure filiationis. Licet enim mater asseveret, filium suum non esse ex legitimo matrimonio ortum; tamen hujusmodi confessioni, secundum communem DD. opinionem, stare non debet. Et est textus admodum singularis in *l. Imperatores. 29. §. 1.* in verbis: *mulier gravida repudiata, filium entem absentem marito, ut spurium in actis professam est, quæsitum est; an is in potestate patris sit? & matre intestata mor-**

*tua, jussu ejus, hæreditatem matris adire possit, nec obstat professio, à matre irrita facta, respondit, (J.C. Scævola) veritati locū superfore, ff. de probat. Nec quicquam repugnat alius textus in l. etiam. 16. ff. eodem. ubi dicitur: quod etiam matris professio filiorum recipiatur. Nam hoc de eo casu intelligi debet, quando mater proficitur aliquem esse suum filium: non autem quando cōfiteretur esse illegitimū. Diversitatis verò istius hæc est ratio, quod primo casu præsumptio sit necessaria, ut supra dictum est, secundo verò casu, quia favore matrimonij præsumitur quisq; legitimus, quem nuptiæ demonstrant, per supra allegata jura: idcirco * non creditur matri propriam alleganti turpitudinem, per clarum satis text. in c. inter dilectos. 8. ibi: imò potius contra se turpitudinem allegabit & c. ext. de donat. Cui ad stipulantur textus itidem juris Civilis prout videre est in l. cum profitearis. 4. C. de revoc. donat. & in l. transactione finita. C. de transact. item in l. idem. 4. ff. de cond. ob turp. caus. Quod in Curia quoque Regni inter quosdam ciues, Anno 1597. practicum memin. Pro coronide autem istius quæstionis * obiter notandum, quod quæstio legitimatis potius in foro Ecclesiastico, quam sæcu-*

lari decidi debeat, per claros text. in c. lator. 5. & in c. causam. 7. in verbis: Mandamus, quatenus regi possessionum judicium relinquentes, de causa principali videlicet, utrum mater prædicti R. de legitimo sit matrimonio nata? plenius cognoscatis, & causam hujusmodi terminetis & c. ext. qui filij sine legitimi. 17. Quamobrem quando instituitur quæstio hæreditaria, & objicitur quæstio nativitatis, consequens est, quod hæc prius coram Judice Ecclesiastico terminanda sit, quod etiam notat gl. juris Sax. in d. artic. 28. lib. 3. Et in Curia inter Magistratum Civitatis Crofn. & Kielarowa An. 1583. feria tertia post festum S. Jacobi Apostoli, ita pronunciatum esse reperio. Qua de re Statutum etiam Regis SIGISMUNDI Cracoviæ, An. 1543. latum, disponit his verbis: Spiritualitamen Judicio pertinet querere & judicare de legitimi & illegitimi tori liberis seu naturalibus.

OBSERVAT. LXXIII.

De feudis, & an Vasallo sterialiter defuncto, reliqui ejusdem familie, ad feudum admitti debeant.

SUMMARI.

1. Feudorum in regno usus.
2. Feudum quid sit.
3. Feudum

3. Feudum aliud novum, aliud antiquum, quod & paternum dici solet.
4. Feudi paterni ab antiquo distinctio.
5. Feudorum species multifaria in jure reperiuntur, quæ ad usum regni non pertinent.
6. Feuda hereditaria quæ dicantur.
7. Successor in feudo hereditario tenetur solvere debita Vasalli defuncti, in alijs feudis non item.
8. Feuda nova non transeunt in collaterales.
9. In feudis antiquis etiam agnati succedunt, idq; in infinitum.
10. Investitura tenor in feudis inspicendus est: & quid sit investitura.
11. Vasallus intra annum & diem tenetur petere investituram, alias perdit feudum.
12. In feudo antiquo quando succedens defuncto Vasallo est in reali possessione feudi, non petitur nova investitura, sed antiqua confirmatio.
13. In regno confirmationes feudorum usurpantur.
14. Decisio Curie Regie de successione feudi antiqui facta.
15. Jure Sax. agnati non succedunt in feudo ex jure defuncti, verum ex simultanea investitura.
16. Feudi divisio non alienat naturam feudi: secus de jure Saxon.
17. Vasallus alienans feudum sine consensu domini, privatur feudo.

18. Alienatio feudi paterni in præjudicium agnatorum non valet, etiam domino consentiente facta.

19. Feudi paterni alienatio inter agnatos conceditur.

20. Causæ, ob quas Vasallus feloniam committit, & feudo privari potest.

Cum & * in Regno feudorum non minor quam in alijs provincijs, & regionibus sit usus, ut pote quod à Regibus nostris non solum inferiora feuda, de minuti-
oribus bonis, sed etiam Ducalia plerumq; concedi soleant; Idcirco non alienum à proposito fore existimo, si pauca de hac quoque materia in medium adferantur. Inprimis verò sciendum est, feudum * nihil aliud esse, nisi beneficium, quod ex benevolentia ita datur alicui, ut proprietas quidem rei immobilis beneficiata penes dantem remaneat, usus fructus verò illius rei ita ad accipientem transeat, ut ad eum, hæredesque suos masculos sive feminas, (si de his nominatim dictum sit,) in perpetuum pertineat: ad hoc ut ille & sui hæredes fideliter domino serviant, sive servitium illud nominatim, quale esse debeat, sit expressum, sive indeterminatè, sit promissum: prout ea definitio in tit. in quib. caus. feud. amitt. li. 2. feud. exprimitur. Feudum verò * in genere sumptum, quandoq; dicitur novum, quan-

quandoq;
num. Nov
ex success
mo inveni
per expr
sary ad no
verb. Nov
do feudum
verò sive
pellatur,
acquisitu
provenit
ex pacto
tum dicit
randem fi
re concip
Vasallo p
se & poste
successor
tum, cō
nim huj
ferè vim
aliquā na
dantur: f
novo acqu
sona acqu
tur novu
idè feudu
collatera
letur ant
Qua in re
stinctio o
ad quartu
tium à pr
niēs, dica

quandoq; antiquum, seu pater-
num. Novū idē dicitur, quod nō
ex successione provenit, sed à pri-
mo investito de novo acquiritur,
per expr. *tex. tit. qui testes sunt neces-
sarij ad nov. investit. prob. lib. feud. 2. in*
verb. Novam investituram dico; quā-
do feudum primò quaritur. Antiquū
verò sive vet^o eam ob causam ap-
pellatur, quod ab antecessoribus
acquisitum est, & ex successione
provenit, atq; idē familiæ, sive
ex pacto & providentia acquisi-
tum dicitur. Nec refert, quacunq;
tandem formula tenor investitu-
ræ concipiatur, puta sive feudum
Vasallo pro se & liberis: sive pro
se & posteris: sive deniq; pro se &
successoribus, vel hæredibus da-
tum, cōcessumvè sit. Omnes ete-
nim huiusmodi formulæ eādē
ferè vim habent, neq; diversitatē
aliquā naturæ feudi inducere vi-
dentur: saltem quod feudum de
novo acquisitū, & adhuc in per-
sona acquirentis remanens, dica-
tur novum: postmodū verò hoc
idē feudum ad descendentes vel
collaterales transmissum, appel-
letur antiquum seu paternum.
Qua in re * itidem huiusmodi di-
stinctio observāda est, quod usq;
ad quartum gradum descenden-
tium à primo acquirente prove-
niēs, dicatur feudum paternum:

quartum vero demum gradum
excedens propriè dicatur anti-
quum, per *expr. tex. tit. de success.
feud. §. hoc quoq; ibi: Et olim observa-*
batur usq; ad quartum gradum secun-
dum quosdam: hoc idē, quia postea non
vocatur feudum paternum. quamvis
in iure, & apud DD. passim ista no-
mina promiscuè usurpentur; ut
potè, quod eandem naturam ha-
beant, & iisdem legibus definian-
tur. Sunt & aliæ * multæ & variæ
feudorū species, quæ cum ad ex-
ternorum poti⁹ mores, quam ad
huius Regni usum pertineant, id-
circo ne metas propositi mei ex-
cessisse videar, lubens ijs recēsen-
dis ad præsens supersedebo. Illud
tamen nō prætermittendū mihi
esse videtur, quod quædam feu-
da, sive illa antiqua sint, sive no-
va, dicātur hæreditaria, * ut potè
Vasallo pro se & hæredibus con-
cessa; quorum ea est vis & natura,
ut non transeant, nisi ad eos, qui
sunt hæredes defuncti Vasalli, id
est, qui bonorum etiam allodiali-
um hæreditatem adeunt, per *tex.*
in c. 1. tit. an agnat. vel fil. def. possit re-
tin. feud. repud. hered. lib. 2. feud. in
verbis: Ubi vero filium reliquit, ipse nō
potest hæreditatem sine beneficio repu-
diare: sed aut utrumque retineat, aut
utrumque repudiet, quo repudiato, ad
agnatos, si paternum sit, pertinebit. Et

ideo communis est DD. juris sententia, quod * successor in feudo hereditario teneatur solvere debita Vasalli defuncti: in alijs vero feudis non item. Diversitatis quippe ratio est, quod huiuscemodi feudum naturam quandam bonorum allodialium sapiat, & ab hereditate (quæ non hæredis per sonam, sed defuncti sustinet. *l. hereditas. ff. de acquir. rer. domin. jo.*) nequaquam separari possit, per supra dictum textum *tit. de agnat. vel fil. defunct. possit. &c.* Alia vero feuda, cum nihil cõmune cum hereditate habeant, quinimò ab eadem multis modis separata & distincta sint, merito onera quoque hereditatis ferre non debent. Obiter autem illud quoque notandum est, quod in feudis * novis soli descendentes succedant, ad collaterales vero etiam ad fratres, nequaquam huiusmodi feuda pertineant, nisi de eo expresse in investitura cautum sit, per exp. text. in *tit. 20. de beneficiis. fratr. & qual. frat. &c. lib. feud. 2.* in verb. *Si quis acquisiverit beneficiũ, & sine filio masculino mortuus fuerit, & fratrem reliquerit, frater non succedat fratri, sed dominus habeat, nisi per investiturã a domino ordinatum fuerit, ut frater succedat fratri, si mortuº fuerit sine masculino hærede: vel succedat frater fratri morienti sine filio: vel nisi*

beneficiũ de communibus bonis fuerit emptum: vel utriusq. nomine domina sciente, si insimul steterint: vel in hoste regis acquisierint. Quod iterum in textu *c. unic. versicul. Si enim Titij avus. tit. de succes. fratr. lib. 2. feud.* satisclare innuitur. At in feudis * antiquis secus est, in quibus non solum ad descendentes, sed etiam ijs deficientibus ad agnatos collaterales, successio devolvitur, idque usque in infinitum, per text. in *c. unic. tit. de natur. succes. feudi. lib. 2. feud.* in verbis: *Successionis feudi talis est natura, quod ascendentes non succedunt: verbi gratia, pater filio, inferius vero filius patri succedit, non filia, nisi ex patre, vel nisi sit femineum. Tunc enim succedit filia matri & patri, secundum quosdam succedit nepos ex filio solus, & sic usque in infinitum. ex latere omnes per masculos descendentes usque in infinitum, si feudum sit maternum.* Nec obstat, quod in contrariũ ex text. *c. 1. §. hoc quoque. tit. de his qui feud. dar. possunt. lib. 1. feud.* à quibusdã obijci solet, successionẽ agnatorum non ultra septimum gradum, extendi posse: idque ob eam causam, quod ultra eum gradum non possit inveniri parentela. Licet enim ulteriores gradus cognationis numerare possimus, utpotè quod generata persona semper gradũ adjiciat, attamen propria cognationis

tionis ap
denotar
prout
cognation
ira demu
primum
di feudu
collatera
quod is si
los fratre
reliqueri
eo expre
ficientib
laterales
debeat,
tenim ca
gradum
Ac quan
tem seu
mediat
à filio &
ve colla
casu, non
am ultra
in infinit
dum ad n
tradit. E
Artic. m
quod nã
primi ac
seu colla
descend
cessio ip
niti. Hin
quod in c

sionis appellatione quempiam denotare, admodum difficile est, prout in §. *hactenus. Instit. de gradib. cognationis* disponitur. Nam hoc ita demum obtinet, si statim post primum acquirentem; huiusmodi feudum in transversales sive collaterales devolvatur, ut porè quod is sine filiis decesserit, & solos fratres vel alios collaterales reliquerit, atq; in investitura de eo expresse cautum sit, quod deficientibus descendētibus, ad collaterales ipsius, feudum devolvi debeat, ut supra dictum est. Eo etenim casu, ad septimum tantum gradum jus feudi extendi solet. Ac quando post primū acquirentem seu investitum ad filium immediatè descendit: & postmodū à filio & filiis ipsius ad agnatos sive collaterales devolutum est, eo casu, non est dubium, agnatos etiam ultra septimum gradum, usq; in infinitum ad huiusmodi feudum admitti, quod DD. ibidem tradūt. Et est ratio, (quam adfert Afflict, in c. *titub. defend. Marchie*) quod nimirum eo casu, respectu primi acquirentis, omnes agnati seu collaterales dicantur ipsius descendentes, & ideo merito successio ipsis debeat, usq; in infinitū. Hinc * itaq; liquido constat, quod in decidendis causis fenda-

libus ante omnia inspicendus sit tenor investituræ, ex qua vis & natura feudi cognosci debet. Investitura autem propriè quidem dicitur possessio: abusive autè modo dicitur investitura, quādo hausta vel aliud corporeū quidlibet porrigitur à domino feudi, se investituram facere dicēte, per tex. in c. *impr. tit. quid sit investitura. lib. 2. feud.* Ac proinde * necessitas imponitur cuilibet Vasallo, ut intra annum & diem investituram à Domino petere cogatur, idq; sive dominus ipse mortuus fuerit, sive etiam Vasallus: alias amittit feudum per tex. in c. *tit. quæ fuit prim. caus. benef. amitte. lib. 2. feud.* in verb. *Primæ autem causæ beneficij amittendi hæc fuit, & adhuc est implerisq; curijs, (sed in nostra Mediolanen. non obtinet) quod si Vasallus per annum & diem domino suo mortuo steterit, quod beneficium domini sui investituram petendo, fidelitatem pollicendo non adierit, tanquam ingratus existens beneficium amittit: & è converso, si domino superstite Vasallus decesserit, & filius ejus per jam dictum tempus neglexerit petere investituram, beneficio carebit.* Rationem verò ejus rei hanc esse quidam tradunt, quod investituram petere, sit quidam quasi census devotionis & recognitionis ac reverentiæ, quæ debet domino præ-

II

- 12 no. præstari. Quamvis * si feudum sit antiquum, & filius, sive is, qui defuncto Vasallo succedit, post mortem ipsius in possessione realii feudi inveniatur, non habet necesse novā petere investiturā, sed tantummodo antiquæ cōfirmationem. Quales cōfirmationes
- 13 * etiā in Regno, præsertim in minoribus feudis, quæ de bonis minoriorib⁹ conceduntur, locū habent, ita ut nō sit opus semper petere novam investituram, sed sufficiat antiquæ cōfirmatio. Cuj⁹
- 14 rei intuitu * in Curia quoq; Regia, inter Tisenhaus & Barcz actores: & successores Simonis de Burg, incolas Livoniæ conventos, feria tertia post festum S. Agnet. Crac. Anno Domini 1596. quaten⁹ prædicti conventi, ea bona, quæ per Magistrum Livoniæ dicto olim Simoni de Burg, avo citatorum, ejusq; successoribus masculis jure feudi fuerunt collata, & in quorū pacifica possessione tãquam veri & legitimi prædicti avi sui successores, usque ad litem inchoatam fuerant, jure feudi cum suis hæredibus habeant & possideāt, recte decisum fuit. Actorea parte ne quicquā in contrarium allegāte, quod filij dicti Simonis Burg primi investiti, divisionem ej⁹ feudi inter se fecerint, & quod uno ex

dictis fratribus steriliter mortuo, alterius fratris filij, moderni scilicet conventi, in feudi ipsius sorte, sine nova & speciali investitura succedere nō potuerint. Nam cū feudum illud paternum fuerit, ut pote ab avo illorum acquisitum, merito ad illos quoq; tanquā ipsius nepotes, sine nova & speciali investitura, devolvi debuerat, prout etiam in c. un. tit. de natur. success. feud. lib. 2. feud. iste casus clare admodum explicatur his verbis: *Paternum autē voco, quicumq; ex superioribus id acquisivit: dūmodo scias, quod si quis habens beneficium, quatuor superstitibus filijs decedat, & feudum ad unum solū ex divisione deveniat, & iste superstitibus filijs duobus vel tribus decedat, qui patruales dicuntur, ad quorum unum feudum similiter pervenit, sicut etiam ex alijs superioribus, vel primis fratribus supersunt masculi, si ille qui feudum habet, decesserit nullo filio relicto: an ad omnes, vel ad quos perveniat, queritur? Respondeo ad solas, & ad omnes, qui ex ista linea sunt, ex qua iste fuit.* Sed hæc de jure quidem communi feudorum ita se habent: secus de jure Saxonico. Nam eo jure * non attenditur jus defuncti, sed tantummodò simultanea investitura, ita ut agnati nō succedant defuncto etiā in feudo antiquo seu paterno, nisi sint simul-

simulcan
multane
pari jur
re, non
gativa, p
habetur
de jure co
feudi, no
per text. i
attamen
onem feu
eo feudo
vo sint sit
32. lib. feud
in parte
in regno
cidendis
suetudine
jus comm
fontem
ri solet. E
quod div
fieri poss
mini, neq
mittatur
feudi secu
dum utia
expressi. t
prohi. alie
feud. jux
Regali in
quoties o
dem An
festum S
inter Inf

simultaneè investiti: quinimò simultaneousè investitus remotior, pari jure succedit cum proximior, non observata gradus prerogativa, prout in text. *Sax. feud. c. 32.* habetur. Eodem modo *quamvis de jure communi per divisionem feudi, non mutetur natura feudi, per text. in *c. Si quis. tit. de succ. feud.* attamen jure Saxonū, post divisionem feudi factā, frater fratri in eo feudo non succedit, nisi de novo sint simultaneè investiti, *d. cap. 32. lib. feud. Sax.* Verumtamen hac in parte jus Saxonicum feudale in regno non observatur: & in decidendis causis feudalibus ad cōsuetudines & statuta regni, vel ad jus commune feudorum, tanquā fontem & originem, recursus fieri solet. Ex his facile colligi potest, quod divisio in bonis feudalibus fieri possit etiam sine cōsensu domini, neq; tamen ob id feudum amittatur, quamvis in alienatione feudi secus sit. Eò enim casu *feudum uti ab ingrato aufertur, per express. text. in *c. 1. §. si quis. tit. de prohib. alienat. feud. per Lothar. lib. 2. feud.* juxta quod in Curia quoque Regali in feudis Lithvanicis aliquoties decisum fuit: & ita nō pridem An. 1602. feria quarta ante festum S. Andr. Apost. Cracoviæ inter Instigatorem & Pretflus, in

controverso id ipsum fuisse memini. Quæ tamen ita intelligenda sunt, quod feudum novum absq; cōsensu domini directi alienatū, redeat immediatè ad dominum; antiquum verò ad filios vel agnatos alienātis, ut videre est in textu *c. 1. tit. si Vassallus feud. pri. cui deferat.* & ibi, & in materia feud. DD. passim tradunt. Cujus rei ea videtur esse ratio: quia in feudo novo de solius domini; in antiquo verò etiam de agnatorum præjudicio agitur, qui non ex persona alienātis feudum, sed jure proprio, ex pacto & providentia primi acquirētis, feudum petunt. In feudo autem novo, filius patris personā repræsentat, & ex illius jure venit: ideoq; ob alienationem, à patre factam, feudo à domino privari potest, teste Alvarotto in *c. Tytius. in pr. & §. fin. tit. que fuerit prim. caus. benefic. amittend.* Quamvis in eo, qui portionem aliquam beneficii alienat absq; scientia domini, id nō procedat. Is enim beneficium quidem retinet, sed fidem promissam servare non videtur, per textum. in *c. 1. §. item que. tit. que fuit pri. caus. benef. amitt. lib. 2. feud.* Ac proinde *alienatio quoq; feudi antiqui, seu paterni, non valet etiā domini voluntate, nisi agnatis consentientib⁹, ad quos bene-

ficiū sit quandoq; reversurum: nec in filiam Vasallus feudum poterit confirmare agnatis nō consentientibus, vel postea ratum nō habentibus. Et licet* prohibeatur beneficij alienatio inter agnatos, tamen si paternū sit, conceditur ut sunt expressa verba textus in c. 1. de alienatione feudi patern. lib. 2.

20 feudo. Porro sunt* & aliæ multæ causæ, ob quas Vasallus feloniam cōmittit, & feudo privari potest, quæ omnia ex causā quidem ingratitudinis descendunt, nullo tamen certo modo definiri possunt. Quomodo enim Vasallus, quā humiliter, quā devotē, quā benignē, quā fideliter ergā dominum suū debeat se habere, potius ex naturalibus, & bonis curiarum consuetudinib⁹ percipi, quā lege aut scripto aliquo potest comprehendī, ut in text. c. 1. tit. in quib. caus. feud. amit. lib. 2. feud. habetur. Generaliter vero id receptum est, quod ex quibus causis fili⁹ ob ingratitudinem ā patre exheredari possit; ex iisdem Vasallus quoque feudum amittere queat, per expressum textum in c. 1. §. item qui dominam. in verbis: Prædictis modis beneficium debere amitti, tam naturalis, quā civilis ratio suadet: quæ potest colligi, si quis novam Constitutionem, justas exheredationis

causas enumerantem, & alias Constitutiones veteres, justas ingratitudinis & repudiij causas, quibus matrimonia rectē contracta solvuntur, & donationes jure perfectæ revocantur, subtiliter scrutatus fuerit. Sed quia natura novas deproperat edere formas, potest multis modis contingere, ut aliæ emergant causæ, quibus videatur justē adimi posse feudum: ideoque judex solers & discretus, & equitati obsecundare sollicitus, cuncta subtiliter dispensans, provideat, si qua fuerit antiquioribus causis similis seu major, ut proinde sciatur, utrum beneficium sit amittendum, an nihilominus retinendum. tit. qua fu. pri. caus. benef. amit. 2. feud. Quas iidem privationis causas DD. passim in tractatibus feudorum sigillatim commemorant, & satis prolixē recensent, quos in eo passim consulere cuivis licet.

OBSERVAT: LXXIV.

Utrum nobilitas per exercitium mercaturæ amittatur.

SUMMARIA.

1. Nobilitas quibus modis amittatur.
2. Nobilitati exercitium mechanicarum artium cur deroget.
3. Mercatura utrum derogare possit nobilitati.
4. Leges Regni & jus Civile nobilitati mercaturam officere statuunt.

5. *Distinctio DD. de mercatura, quomodo deroget natalibus nobilitati.*

6. *Consuetudinis magna est auctoritas.*

7. *Distinctio inter mercaturam uberem, & tenuem.*

8. *Leges Regni mercaturam sordidam in nobilibus damnant.*

NON incommodè his adjungi potest ardua de amittenda nobilitate quæstio : Num videlicet mercatura eidem derogare possit? Sane juris* manifesti est, quod nobilitas amittatur per turpitudinē vitæ, quæ in munerib⁹ & officiis sordidis consistit: per sordida item exercitia, & artificia, & per omnes artes viles & mechanicas, quæ magis corporis ministerio, quàm industria animi perficiuntur, ut in text. *l. nobiles. C. de commercijs. & l. ne quis. C. de dignitatib. lib.*

2 12. videre licet. Rationem* vero hujus rei, Philosophi alij aliā reddunt: ut potè, quod talium artium Professores præ assiduo labore, umbratilem ac sedentariā vitam ducant: vel (quod magis placet) ingenij robur, ac animi excelsi vim, quæ nobilibus inesse debet, mercede conducti amittant. Sed 3 *an de mercatura idem intelligendum sit, Jurisconsultis non satis de eo cōvenit, & sæpius in cōtro-

verso id fuisse memini. Quæ in re, quamvis non solum exempla tot Principum, Regum, & Imperatorum, qui citrà diminutionē status sui mercaturam exercere soliti erant, & etiamnum exercēt, adduci possint; sed etiam ratio ipsa, mercaturam confirmandæ societatis humanæ causa introductam esse suadeat: Cùm (experientia teste) nihil magis civitatibus ea sit nō tantum utilius, sed etiam honestius: nec solum honestius, verum etiam magis necessarium. Verumtamen* prædictis non obstantibus, leges nostræ, & praxis in Regno observata contrarium suadet. Quod etiam à jure Civili non alienum est. Id enim textus in *l. nobiles. Cod. de commercijs. & mercat.* haud obscurè innuit his verbis: *Nobiles natalibus, & bonorum luce conspicuos, & patrimonio ditiores, perniciosum urbibus mercimoniū exercere prohibemus, ut inter plebejos & negotiatores facilius sit emendi vendendiq; commercium.* Cui concordat etiam textus in *l. ne quis. C. de dignitat. lib. 12.* ubi negotiatores ab omni dignitate repelluntur: quinimo nec militiæ nomen dare possunt, *tot. titul. Cod. negotiatores ne militent. lib. 12.* Solent enim (ut inquit Ulpian. in *l. justissimi. §. proponitur. ff. de Edictio edicto*) ad lucra im-

piaproiores esse: Et sacra scriptura, Mercatorem manus à scelere puras vix habiturum, dicit. Ecclesiast.
 24. Nec desunt * qui hanc quaestionem, & varietatem opinionum distinctione temperandam esse existimant. Quidam enim tradunt, mercaturam eo casu praëjudicare nobilitati, si quis per se eam exerceat: secus si per alios, ut quia opera & ministerio servorum utatur. Quod facile refellitur per expressum textum in l. 2. §. 1. ff. de administ. rer. ad Civitat. pertinentium. Nam quod quis suo nomine exercere prohibetur, id per alium agere non potest: de quo etiam Accursius ibidem notat. Alij verò id ita demum verum esse statuunt, nisi consuetudo vel necessitas cujuscunq; loci contrarium observe. Quemadmodum id in Italia, Britania, Lusitania, locum habere, Bodinus de Repub. scribit. Quamvis * verò magna sit vis & auctoritas consuetudinis cujusque loci; non tamen usq; adeò suo valitorem momento, ut aut rationem vincat, aut legem, Imperat. Constant. in l. consuetudines. 2. C. qua sit longa consuetudo, definivit. Ac proinde in his etiam locis, in quibus talis est consuetudo, ut mercatura nobilitati non deroget, illud animadvertendum esse existima-

rem: Utrum * quis magnam & uberem, an verò tenuem & quaestuosam exerceat mercaturam. Mercatura siquidem (teste Cicerone) si tenuis est, sordida putanda est; si magna & copiosa, multa undiq; apportans, multisq; sine vanitate impartiens, non est admodum vituperanda. Et ideo hujuscemodi negotiatione seu mercaturam, nihil derogare splendori natalium & nobilitati, glossa etiam in verbo publice, in Clementina, de vita & honestate Clericorū. testatur. Pro regula etenim generali tenendum est. Omnia exercitia, in quibus est turpis lucri seu quaestus occasio & captatio, ac prater ea omnia officia, in quibus est turpis quaedam operarum locatio, nobilitati praëjudicare, prout etiam Tiraquell. in suo tractatu de nobilitate. c. 37. num. 4. & 34. num. 50. notat. Nec * multum ab eo leges & Constitutiones Regni recessisse videtur. Nam & illae sordidae & quaestuosam mercaturam, ut pote quae pondere aut mensura minutim perficitur: & alias actiones viles damnant, prout de eo statutum Regis Alexandri in Radom An. 1505. factum, disponit his verbis: *Quorum tamen (scilicet nobilium) pariter, & ipsimet vivant, & vixerint ad instar aliorum nobilium in Regno: & non exercuerint, vel exercent eas artes, & actiones,*

Etiones, quas communiter cives, & qui in civitatibus morantur, exercere solent. Per contrarium enim usum, nobilitas ipsa in popularem & plebejam conditionem transire solet.

OBSERVAT: LXXV.

Utrum bona eorum qui mortem sibi adferunt, confiscari debeant.

SUMMARI A.

1. *Bona eorum, qui metu pœnarum, mortem sibi adsciscunt, fisco applicantur.*
2. *Qui radio vitæ, aut impatientia doloris, manus sibi infert, non punitur confiscatione bonorum.*
3. *Textus juris Saxonici, de his qui vitam sibi adimunt, quomodo intelligendus sit.*
4. *Cadavera eorum qui mortem sibi consciverunt, an sepultura tradi debeant.*
5. *His qui impatientia doloris, aut simili ex causa se ipsos exanimaverunt sepultura denegari non debet.*

FUnesta certè, non infrequens tamè quæstio praticari solet: An bona ejus, qui sibi ipsi mortem conscivit, fisco applicari debeant? In hac quæstione distinctio juris civilis tenenda est, quæ in l. 3. in pr. ff. de bonis eorū, qui ant. sent. vel mort.

*sibi consciv. &c. proponitur his verbis: Qui rei postulati, vel qui in scelere deprehensi, metu criminis imminens mortem sibi constituerunt, heredem non habent. Papinianus tamen lib. 10. responsoforum ita scripsit: ut qui rei criminis non postulati, manus sibi intulerint, bona eorum fisco non vindicentur. Et subjungitur ibidem diversitatis ratio: Non enim (inquit textus) facti sceleritatem esse obnoxiam: sed conscientie metum in reo velut confesso teneri placuit. Quod * tamen ita verum est, si radio vitæ aut impatientia doloris, aut alio simili casu vitam sibi ademerit: non autem si nulla hujusmodi præcedente causâ, hoc fecerit, per express. text. in d. l. 3. §. 6. in verbis: Sic autem hoc distinguitur: interesse quæ ex causâ quis sibi mortem conscivit, sicuti cum queritur, an is, qui sibi manus intulit, & non perpetravit, debeat puniri quæ si de se sententiam tulerit? Nam omnimodo puniendus est, nisi radio vitæ, vel impatientia alicujus doloris coactus est hoc facere. Et meritò (inquit JC. Marcianus) si sine causâ sibi manus intulit, puniendus est. Qui enim sibi non pepercit, multo minus alij parceret. Et hoc idem Imp. Antoninus in l. 1. C. de bon. eor. qui mort. sibi consci. statuit talibus verbis: Eorum demū bona fisco vindicantur, qui conscientia delati, admissiq. criminis, metuque fu-*

tura sententia manus sibi intulerunt. Ea propter fratrem vel patrem tuam, si nullo delato crimine, dolore aliquo corporis, aut tadio vite, aut furore, vel infania, aut aliquo casu, vitam suspendio finisse constiterit; bona eorum tam ex testamento, quam ab intestato, ad
3 successores pertinebunt. Qua* distinctione textus etiam juris Saxon. li. 2. art. 31. temperandus esse videtur, cujus hæc sunt verba: Qui per sententiam iudicis interficitur, vel qui se ipsum interficit, ejus succedat cognatus. Et ita summa juris utriusque æquitate in Curia Regali, inter Kreski Stipatorem S. R. M. & successores cuj⁹dam dicti Sceika, incolæ civitatis novæ Warssovi. Anno 97. die XI. Aprilis: Et à DD. Assessores Curia Anno 99. feria sexta post festum S. Bartholomæi Apostoli inter Wilhelmū Grym, & Kin, Scotum, pronunciatum
4 fuit. Porro* Coronidis instar circa præsentem quæstionem, etiã hoc notandum est, quod licet regulariter propter memoriã humanæ conditionis mortuorum corpora sepulturæ tradi debeant, per textum in l. 27. ff. de condit. instit. lib. 28. tit. 7. in verbis: Laudandus est magis, quam accusandus heres, qui reliquias testatoris non in mare, secundum ipsius voluntatem abiecit, sed memoria humanæ conditionis, sepulturæ

tradidit. In hoc tamen casu, dum videlicet quis sibi ipsi conscivit mortem, sepultura honesta, & publica oratione omnino privari debet. juxt. c. placuit. 23. quæst. 5. cujus is est tenor: Placuit, ut qui sibi ipsis, voluntariè aut per ferrum, aut per venenum, aut per precipitium, aut per suspendium, vel quolibet modo violentam inferunt mortem, nulla prorsus in oblatione commemoratio fiat, neq. cum Psalmis ad sepulturam eorum cadavera deducantur. &c. Verum ut ego sæpius in Civitatibus Germaniæ factum vidi, tales supra rastrum educi, & in campo sepeliri, aut in profluentē projici solēt, id quod etiam glossa in d. artic. 31. monere videtur. Quod* tamen non de his, qui ex impatientia doloris, aut correpti phrenesi, seu alia mentis infania, mortem sibi consciscunt, sed de his, qui ex desperatione, vel metu pœnæ, manus sibi inferunt, intelligi debet. Illi enim sicut bonis suis non proscribuntur; ita etiam sepultura decēti & honesta minimè privari possunt. Hi autem quia non solum corpus, sed etiam animam suam nefariè perdunt; idcirco meritò hac ignominiosa sepultura afficiuntur, prout notat Jodocus Damhodi in praxi rerum crimin. c. 88. num. 6.

OBSER-

OBSERVAT: LXXVI.

Præscriptio longissimi temporis quando locum habeat.

SUMMARIA.

1. *Præscriptio 30. annorum omnem tollit actionem.*
2. *Præscriptiones eur introducta.*
3. *Longissimi temporis præscriptio etiam male fidei possessori prodest.*
4. *Jure Canonico semper bona fides requiritur.*
5. *In bonis Ecclesie immobilibus, qualis præscriptio locum habeat.*
6. *Ecclesia Romana centum annorum præscriptione gaudet.*
7. *Res Deo dicata nunquam præscribi possunt.*
8. *Decime sunt res Deo dicatae, & nullo modo sacerdotibus auferri possunt.*

PRÆSCRIPTIO * longissimi temporis, id est 30. annorum, secundum jura Civilia, omnem omnino actionem, sive illa sit in rem, sive in personam, tollit, ut patet ex l. sicut in rem. 3. Cod. de præscription. 30. vel 40. annorum. lib. 7. tit. 39. quam propter singularem ejus dispositionem, prout in se est, adjuicare, non abs re fore existimavi: Sicut in rem speciales, ita de universitate ac personales actiones, ultra tri-

giuta annorum spatium minimè protendantur: sed si qua res, vel jus aliquod postuletur, vel persona qualicunque actione, vel persecutione pulsetur: nihilominus erit agenti 30. annorum præscriptio metuenda. Eodem etiam jure in ejus persona valente, qui pignus vel hypothecam non à suo debitore, sed ab alio per longum tempus possidente, nititur vindicare. Quæ ergo antea non mota sunt actiones, 30. annorum juri silentio, ex quo jure competere ceperant, vivendi ulterius non habeant facultatem, nec sufficiat precibus oblatis speciale quoddam (licet per annotationem) promeruisse responsum, vel etiam in judicijs allegasse: nisi allegato sacro rescripto, aut in judicio postulatione deposita, fuerit subsequuta per executores conventio: non sexus fragilitate, non absentia, non militia contra hanc legem defendenda, sed pupillari etate duntaxat, (quamvis sub tutoris defensione consistat) huic eximenda sanctioni. Nā cum ad eos annos pervenerint, qui ad sollicitudinem pertinent curatoris, necessario eis similiter ut alijs, annorum 30. intervalla servanda sunt. Hæ autem actiones annis triginta continuis extinguantur, quæ perpetua videbantur, non illæ quæ antiquis temporibus limitabantur. Post hanc vero temporis definitionem, nulli movendi ulterius facultatem patere censemus, etiam si se legis ignorantia excusare tentaverit.

- rit. Ac licet jus Civile æquitati naturali repugnare hac in parte quibusdam videatur; verior tamen eorum est sententia, qui non tam contra, quam præter naturæ jus, (ut nimirum quod juri naturali dederat, per jus civile suppleretur) jura hæc de præscriptionibus inventa, & æquitati maxime consentanea esse statuunt, idque * in odium defidum hominum, & sui juris contemptorum, ut habet text. in *l. fin. C. de annal. except.* propter bonum verò publicum, ne scilicet quarundam rerum diu & ferè semper incerta dominia essent, ut *l. 1. ff. de usucap. & usurp. & Instit. eod. in prin.* dicitur. Ac ut etià aliquis esset litium finis, *l. ult. ff. pro suo.* Quamobrem * communiter omnes DD. juris, hanc longissimi temporis præscriptionem etiam malæ fidei possessori prodesse tradunt, per text. in *l. 1. §. ad hac. C. de annali præscript. & auth. male fidei. C. de præscript. longi temp.* in verbis: *Male fidei possessore alienante, cessat longi temporis præscriptio, si verus dominus ignoret suum jus & alienationem factam, spectatur ergo triginta annorum defensio.* Quamvis * jure Canonico semper bona fides requiratur, per manifestum text. *c. ult. ext. de præscriptionibus.* cuius is est tenor: *Quoniam omne quod non est ex fide, peccatum est, Synodali judicio definimus, ut nulla valeat absque bona fide præscriptio, tam Canonica, quam Civilis: cum generaliter sit omni constitutioni, atque consuetudini derogandum, quæ absque mortali peccato non potest observari. Unde oportet, ut qui præscribit, in nulla temporis parte rei habeat conscientiam alienæ.* Quam sententiam uti æquiores, & melioribus rationibus fulcitam, Camera Imperialis sequitur, prout notat Andr. Gail. *lib. 2. obs. 18. num. 4.* juxta quod in Curia etiam Regali, in causa civium Nurésium dictorum Bogudowie Anno 1597. die 7. Maji, practicum memini. Porro * in bonis Ecclesiæ immobilibus actionibusque ei competentibus, quavis jure Codicis, non nisi centum annorum locum habeat præscriptio, ut habetur in *l. ut inter. C. de sacros. Eccl.* in verb. *Longissimum vite hominum tempus eligimus, & non aliter eam actionem finiri concedimus, nisi centum annorum curricula exceßerint.* Et in Novell. 9. ibi: *Sed centum tantummodo annorum lapsu temporalem exceptionem eis opponi sancimus, videre licet.* Verum tamen hoc Privilegium centum annorum in quadraginta postea mutatum esse, Novell. *Constit. III.* probat his verbis: *In illis namque (ut dictum est) negotiis, religiosos contractus, memorato quadraginta annorum*

privi-

privilegio volumus perfrui, in quibus
eis centum annorum prerogativam cō-
stitutio nostra contulerat. Quod etiā
auth. quas actiones (ex eadem No-
vella desumpta) tradit C. de sacro-
san. Eccles. Nec desunt qui per d.
Novell. III. solummodo d. l. ut inter
Cod. de sacros. Ecclesiis, non autem d.
Novell. 9. correctam esse existimāt:
ac proinde in occidentalib⁹, ma-
nente præscriptione centum an-
norum: orientalibus tantummo-
do Ecclesijs præscriptionem qua-
draginta annorum cōpetere ex
eo inferunt, quod videlicet d. No-
vell. III. Theodoto Orientalium
prætoriorum Præfecto inscripta
sit. Quod veritati minimè cōsen-
taneum esse videtur. Neque enim
illud de Præfecto prætoriorum O-
rientalium ad inducendam spe-
cialitatē, multum facere potest:
multæ siquidem hujusmodi No-
vellæ ad Orientis præfectos inscri-
ptæ in jure reperiuntur, quas ad
occidentales non pertinuisse, ne-
mo dixerit. Verum hæc omnia de
Ecclesijs particularibus, non eri-
am de Romana Ecclesia in specie,
quæ est caput omnium Ecclesia-
rum, accipienda sunt: hæc enim
6 sola centum annorū præscriptio-
ne gaudet, per express. text. in d.
auth. quas actiones. in verbis: Sola Ro-
mana Ecclesia gaudente centum anno-

rum spacio vel privilegio. Quod etiā
Accursius in d. l. ut inter in verbo
annorum. C. de sacrosan. Ecclesiis. in-
nitendo juri Canonico, probat,
per text. in c. cum vobis. 14. in verbis:
Licet igitur tam legali quam Canonica
sit definitione statutum, ut contra
Rom. Ecclesiam, quæ gaudet privilegio
speciali, non nisi centum annorum præ-
scriptio locum sibi valeat vindicare.
extr. de præscriptionibus. Cui etiam
ad stipulatur textus, in c. nemo. 16.
quest. 3. ibi: Sed & veneranda Roma-
ne leges divinitus per ora priorum prin-
cipum promulgata, rerum ejus præscri-
ptionem non nisi per centum annos ad-
mittunt. Ad extremum * sciendum 7
est, quod res Deo dicata, & merè
ad cultum Dei pertinētes, quales
sunt supellex sacra, & proventus
primitiarum ac decimationum,
nulla præscriptione tolli possint.
Quæ etenim ab initio non valent,
nec tractu temporis cōvalescunt,
per express. text. in l. quæ ab initio. ff.
de reg. jur. Illud siquidē plus quam
manifestum est, quod res sacræ,
religiosæ, & sanctæ divini juris
sint, & nullius in potestate esse
possunt, per textum in l. nullius. In-
stit. de rerum divisione. Decimæ verò
* Deo mandante sacerdotibus & 8
Levitis separatæ sunt, ut de sorte
Domini viverent, qui in ejus sorte
connumerantur. Numer. cap. 18.

Proinde nullius privilegio, nec Pontificis rescripto laicis concedi possunt. Rescripta enim & Privilegia contra jus elicitata, nisi talia sint, quæ non lædāt alium, & profint petenti, nullius momenti esse censentur, per text. in l. rescripta. 7. C. de precib. Imperat. offeren.

OBSERVA: LXXVII.

De præscriptione rerum mobilium & immobilium.

SUMMARI.

1. Jure Civili res mobiles & immobiles quando præscribantur.
2. In præscriptione possessio continua requiritur.
3. Differentia inter præscriptionem & usucapionem.
4. Bona fides & certus titulus in præscriptione adesse debet.
5. Publiciana actio qua dicatur.
6. Jure Saxon. res mobiles præscribuntur anno & die.
7. Dies in jure Saxonico accipitur pro termino sex septimanarum.
8. Res immobiles & hereditas 31. annorum & diei spacio præscribi potest.
9. Fiscus quando præscribat.
10. Præscriptio currit à tempore scientie.
11. Ignorantia duplex, juris & facti.
12. Ignorantia juris quibus non noceat.

Sed an præscriptio rerum etiam mobilium vel immobiliū, eodem temporis intervallo finitur? Et * jure quidem Civili res mobiles præscribuntur triennio: immobiles verò, ut sunt res soli, longo tempore, hoc est decē annis inter præsentēs, & viginti inter absentes. Inst. de usucap. in pr. & l. unic. C. de usucapion. transf. Quæ in re possessio continua & nō interrupta requiritur, quod ex definitione usucapionis, quæ habetur in l. 3. ff. de usucap. & usurp. colligi potest, ubi dicitur: Quod usucapio sit adjectio dominij per continuationē possessionis, temporis lege definiti. Congruit textus in Instit. de usucap. circa princ. quamvis præscriptio quasi possessione interdum contenta sit, ut in his rebus, quæ possideri nequeunt, per text. in l. 4. §. si viam. 27. in verbis: quia nec possideri intelligitur jus incorporale & c. ff. de usucapio. Unde * liquidò constat, usucapionem dici rerum corporaliū: præscriptionem verò incorporaliū. Nunquam enim res incorporales dicuntur usucapi, sed præscribi duntaxat, l. 1. C. de annali except. Quamvis res corporales secundum jus novissimū etiā præscribi rectè dicantur. Requiritur * etiam in hac præscriptione bona fides, & certus aliquis titulus juris,

juris, ut scilicet possessor rei, titulo emptionis, vel aliquo alio (quales multi in jure reperiuntur, ut videre est in *l. 1. §. 1. ff. de Publ. in rem actio.*) rem acquirat, & alienatam verum ejus dominum esse credat. Exempli gratia: Si hæres rem de functo commodatam aut locatam, vel apud eum depositam, existimans hæreditariam esse, bona fide accipienti vendiderit, aut donaverit, aut dotis nomine dederit, quin is, qui acceperit, usucapere possit, dubium non est: quippe cum ea res in furti vitium non ceciderit, quum utique hæres, qui bona fide tanquam suam alienaverit, furtum non committat, prout est textus in *§. furtiva. 2. Instit. de usucap. & longi temp. prescrip.* ubi plura quoque de his viderelicet. Quæ bona fides etiam ipso tempore acquisitionis adesse debet: prout in *l. eum qui. 7. §. fin. ff. de Publ. in rem act.* traditur his verb. *Nec quisquam putet, hoc nos existimare, sufficere initio traditionis ignorasse rem alienam, uti quis possit Publiciana experiri, sed oportere & bona fide emptorem esse.* Dicitur* autem Publiciana in rem actio, si quis id, quod traditur, ex justa causa à non domino, & nondum usucaptum, quasi usucaptum petit, ut *Institut. de action. §. namque. 4. & l. 1. ff. de Public. in rem actio.* luculen-

ter traditur. Porro jus Saxonum longè aliter se habet. Nam* hoc 6 jure res mobiles (quatenus non adhærēt hæreditati) præscribuntur anno & die, id est anno & sex septimanis, ut notat glossa Spec. Sax. lib. 1. artic. 28. Et clarior est textus lib. 2. artic. 44. his verbis: *Quicumque per annum & diem bona sine justa contradictione possederit, in eis justam habet possessionem.* Item lib. 3. artic. 38. ibi: *Quicquid homo per annum & diem non possedit, pro hoc impetitus statim tenetur respondere.* Dies* autem 7 hic accipitur pro spatio sex septimanarum, idque ad instar peremptorij termini pro tribus edictis, quatuordecim diebus invicem à se distantibus, à iudice impetrari, prout traditur Sp. Sax. lib. 2. artic. 24. in pr. & lib. 3. artic. 3. Secus est* si res mobiles adjunctæ sunt 8 immobilibus, quæ hæreditatis nomine petuntur: quia tunc præscriptio fit secundum naturam hæreditatis, puta spacio 31. annorum & diei. Immobilia etenim tanto temporis intervallo præscribi posse, expressus textus Spec. Saxon. lib. 1. artic. 28. testatur his verbis: *Proprietas & fundus non nisi post trigessimum & unum annum diemque adversus Saxonem in Saxonia præscribuntur.* Quibus adjungi possunt etiam ea, quæ observatione præcedenti

denti dicta sunt. Et praxis Curiae Regalis id ipsum probat, prout ex decisione in causa successorum cuiusdam Grabski cum quodam eive Lancien: feria quarta post festum S. Bartholomaei Apostoli Anno 99. à DD. Assessoribus facta liquet. Sed hæc præscriptio in absentib⁹ tantummodo locum habet: contrà præsentibus enim bonorum alienationem audientes & tacentes, unius anni & diei currit præscriptio, per textum Spec. 9 Sax. lib. 2. artic. 6. Nisi *fortè etiam fiscum ob favorem & privilegiū ejusdem, hæc præscriptione gaudere dicamus, prout id innuere videtur textus d. lib. 1. artic. 28. Sciendum *tamen est, quod præscriptio non currat, nisi à tempore scientiæ, quam duplici modo DD. juris considerare solēt. Aut enim II *quis ignorat eum, de cujus hæreditate agitur, esse mortuum: tunc quia committitur ignorantia facti, nō nocet præscriptio, per text. in l. error. 7. C. de jur. & facti ign. Aut ignorat jus suum eo casu locus est præscriptioni. Jus enim publicū & Constitutiones Principum, nec ignorari à quoquam, nec dissimulari debent, prout Impp. Valen. Theodosius & Arcad. in l. pen. C. de jur. & facti ign. rescripserunt: 12 Exceptis *tamen certis personis,

quæ jura scire non possunt, ut potest militibus, foeminis, & minoribus, per text. in l. 1. & l. final. Cod. de jur. & facti ignorant. & l. regula. 9. ff. eodem: item rusticis, ut in l. si quis. 5. §. 22. in verbis: *Vel per rusticitatem edicti prætoris vel S. Cti aperuit.* ff. ad S. C. um Syllan. & in l. ex quacunque 2. §. fin. in verbis: *rusticitati enim hominis parcendum est.* ff. si quis in jus vocat. non ierit.

OBSERVA: LXXVIII.

Injuriarum quomodo agi possit.

SUMMARIA.

1. *Injuriarum agi potest civiliter & criminaliter.*
2. *Actioe una intentata, non datur recursus ad aliam.*
3. *Judicium criminale & civile competit ex eodem facto, non tamē ad idem persequendum.*
4. *Explicatio l. 2. §. 1. ff. de injurijs, & l. 4. ff. de publicis judicijs.*
5. *Actio actionem quando non perimat.*

Generaliter *de quavis injuria, I sive levi sive atroci, potest is, qui eam passus est, agere vel civiliter, vel criminaliter, per expref. text. in §. in summa. Institution. de injurijs. in verbis: *In summa sciendum est,*

est, de omni injuria cum qui passus est, posse vel criminaliter agere, vel civiliter. Ita tamen ut seorsim agatur, & utraq; actio tendat ad vindictā, non autem ad rem, ut habetur in l. cum emancipati. 2. §. emancipatus. 4. de collat. bonorum. ubi dicitur: quod si filius emancipatus injuriarum habeat actionem, nihil conferre debeat, cum magis vindicta, quam pecunia habeat ²persecutionem. Unde *consequens est, quod una harum actionum intentata, non possit fieri recursus ad aliam, per express. textum in l. quod SC. 6. in verbis: Nec enim prohibendus est privato agere judicio, quod publico judicio præjudicatur: quia ad privatam causam pertinet. Planè si actum sit publico judicio, denegandum est privatum. Similiter ex diverso. ff. de injurijs. Et est ratio: quia æquum non est bis ejusdem facti vindictā petere, & idem admissum pluribus legibus puniri. Quod etiam glossa juris Saxon. lib. 3. art. 43. verific. auch solum mercken. notat. Et Curia Regalis id ipsum pro jure tenet, prout etiam in causa Martini Westolowski, cum Civibus Derschavi. Anno 91. pronunciatum fuisse constat. Nec quicquam obstant ea, quæ ex legibus in contrarium adferri possunt. Et primo quidem ex l. nunquam. ff. de obligat. & action. & l. nunquam. ff. de regulis

juris. Ubi dicitur, quod pluribus actionibus præsertim pœnalibus concurrentibus, una aliam non consumat. item ex l. cum ex uno. ff. de obligationibus. quæ, cum ex delicto plures actiones nascuntur, omnibus experiri permittit. His enim ita responderi potest, quod ea sit quidem legum ordinaria natura, ut singulis delictis singulas pœnas infligant, per text. in l. Sanctio. in fin. ff. de pœnis. & l. Senatus. ff. de accusat. plerūque tamen pro delicti & criminis gravitate, plures pœnas imponere solent, idq; vel conjunctim vel sub alternatione. Quoties itaque lex conjunctim plures pœnas infligit, unius impositione altera non consumitur. d. l. nunquam. Secundo verò casu, in potestate judicis est, utram pœnam imponat, per textum in l. si fugitivi. C. 3. de servis fugit. & in l. 1. §. expilatores. ff. de effractoribus. Alioqui pœnarum & actionū electione actori aut reo permessa, ille duriores, hic mitiores semper eligeret. Et hæc quidem obtinent, quoties eadem lege diversæ pœnæ imponuntur. Sed si diversis legibus diversæ pœnæ statutz sint, in potestate iidem judicis erit, quam pœnam imponere velit, si nimirum lex posterior priorem non expresse abrogaverit, alioquin posterioris legis

poenam imponere debet, argum. *l. ult. ff. de constit. principum. & l. quoties. ff. de obligat.* Nisi lex utramque imponi voluerit: ut in specie *d. l. 3. C. de servis fugitivis, & l. qui sepulchra.*
 3 *C. de sepulchro violato.* Secus *verò est, quando iudicium civile & criminale ex eodem facto dantur eidem contra eundem, non tamen omnino ad idem persequendum: veluti propter servum occisum competit actio legis Aquiliæ de damno, & accusatio ex lege Corneli. de sicarijs, ut in *l. prator. 3. §. 1. ff. de injurijs. & in l. 23. ff. ad leg. Aquil. exprimitur his verbis: Si dolo servus occisus sit: & lege Cornelia agere dominum posse constat, & si lege Aquilia egerit, præiudicium fieri Cornelia nō debet: Ita ut etiam alterum post alterum possit institui, idem habetur in *l. unica. C. quando civilis actio. crimin. præiudic. & c.* his verbis: A plerisq. prudentium generaliter definitum est, quotiens de re familiari & Civilis & criminalis competit actio, utraq. licere experiri: sive prius criminalis, sive civilis actio moveatur, nec si civiliter fuerit actum, criminalem posse consumi, & si
 4 militer è contrario. & c. Nec obstat **l. 2. §. 1. ff. de injurijs. & l. 4. ff. de publicis judicijs.* quibus in locis dicitur: Actione legis Aquiliæ & similibus, fieri præiudicium iudicio publico. Idem enim non ira accipiendum est, quasi iu-*

dicium publicum propter intentatam prius actionem *l. Aquiliæ denegetur*; sed quod probationes in hac actione productæ, noceant etiam in iudicio publico. Ex. gr. Si agens *l. Aquilia* probaverit te occidisse servum meum, hæ probationes tibi postea nocebūt etiam in iudicio criminali. *l. Cornelia.* Porro *ab hac regula, quod 5 actio actionem non perimat, excipiuntur quædā: & primo quidem iudicia contraria, quorum uno electo, alterum perimitur. Exempli gratia: non potest quis accusare testamentum tanquam falsum, & ex eo petere legatum. *l. 6. C. ad l. Corn. de falsis.* Secundò, iudicia quasi contraria, quorum unum ex eventu alterius pendet, ut puta si vindicem dominium ejus, quem plagio intervertisse dicor, prius terminanda est quæstio civilis de dominio, quàm criminalis de plagio: quia si servus meus judicabitur, plagium amplius dici non potest, per tex. in *l. preses. 8. C. ad l. Fabiam de plagiar.* Tertiò, crimen falsi: Nam si testamentum in causa civili falsum esse dicatur, similiter prius terminabitur causa civilis quam de crimine cognoscatur. *l. pen. & ult. C. ad l. Cornel. de falsis. & l. 2. de ordin. judic.*

OBSER-

OBSERVATIONUM

De

1. Rea

2. Inj

3. Crim

4. Per

5. In cr

6. Ju

7. Rea

8. D

9. Rea

10. Ju

11. In

12. V

Omn
bis
latim a

OBSERVAT: LXXIX.

De injuria reali, & verigeldo.

SUMMARI A.

1. *Realis injuria quomodo fiat.*
2. *Injuriarum actio Civilis quæ dicitur.*
3. *Criminaliter injuriarum quando agi dicitur.*
4. *Pœna extraordinariæ definitio.*
5. *In criminalibus causis circumstantia observanda sunt.*
6. *Jure Saxonum quando levis committitur injuria, quid juris sit.*
7. *Reus injuriam resarciens ante latam sententiam, absolvitur ab impetitione actoris, & observatione judicij, per sententiam interlocutoriam.*
8. *Differentia inter multam, emendam, & verigeldum.*
9. *Realis injuria gravior quomodo puniatur.*
10. *Jure Civili vulneranti hominem liberum, qualis pœna imposita sit.*
11. *In Regno de injurijs æstimandis, juris Saxonici dispositio non attenditur.*
12. *Verigeldus juris Saxon. quid in se contineat.*

OMNIS injuria fit aut re, aut verbis, aut literis, de quibus sigillatim ad præsens dicendum est. Et

primo * quidem re committitur injuria, quoties manus inferuntur alicui, per text. l. 1. §. 1. ff. de injurijs. quod fit quando quis pugno pulsatus, aut fustibus cæsus, vel etiam verberatus erit. §. injuria. Instit. eod. vel si quis domum suam vi introitam dicat. §. sed & lex. Instit. eod. De tali igitur injuria, sicut & de alia quavis, ei, qui eam passus est, civilis vel criminalis datur actio: prout Obs. præced. dictum est. Porro * civiliter pro injuria tunc agitur, quando actor adjudicari sibi pœnam petit, quæ tamen non ex arbitrio ejus, sed æstimatione facta per judicem, & benè perpenſa qualitate facti, loci, & personæ, reo imponitur, per expr. text. in l. cõstitutionibus. 37. §. 1. ff. de injur. Criminalis * vero est actio, quando actor delinquentem pœna corporali, aut alia quapiam simili perire affici: quod idem judicis arbitrio relinquitur, per text. in §. in summa sciendum. Inst. d. tit. de injurijs. in verb. Sin autem criminaliter agatur, officio judicis extraordinaria pœna reo irrogatur. Hæc * autem extraordinaria pœna in l. ult. ff. de injur. definitur his verb. De injuria nunc extraordinariam ex causa & persona statui solet. Et servi quidem flagellis cæsi, dominis restituntur: liberi verò humilioris quidem loci fustibus subjiciuntur: ceteri autem vel

vel exilio temporali, vel interdictione certare i coërentur. Quamvis communiter DD. juris criminaliter etiam tunc agi existiment, cum pecunia applicatur fisco: quod juri Saxonum omninò repugnare videtur. Id enim statuit, actionem criminalem non aliter dici, nisi quando poena corporalis infligitur delinquenti: prout ex generali regula ejusdem juris colligi potest, quæ in Sp. Sax. lib. 3. artic. 32. exprimitur his verb. *In quocung. judicialiter actor verigeldum aut emendationem acquirit, in eodem iudex mulctam, sive poenam, si vult, obtinebit.* Unde cōsequens est, illam actionem, in qua iudici mulcta applicatur, nō posse dici criminalem. Nam hoc casu una eademq; actio esset ex parte criminalis, & ex parte civilis, quod fieri non potest. Cum una eademq; res diverso jure censeretur non possit, per textum in. l. eum qui ades. ff. de usucap. Ac præterea notandum est, quod* in criminalibus, prout in civilibus causis, qualitas facti, loci, & personæ diligenter perpendi debeat. Atrox enim injuria (teste Justinian. in §. atrox. Instit. eodem) æstimatur vel ex facto, veluti si quis ab alio vulneratus sit, vel fustibus cæsus: vel ex loco: veluti si cui in theatro, vel foro, vel in conspectu Prætoris injuria

facta sit: vel ex persona: veluti si Magistratus injuriam passus fuerit: vel senatori ab humili persona injuria facta sit. Jure* quoque 6 Sax. si levis & parva sit realis injuria, puta cum quis pugno pulsatus, aut modicè vulneratus est, reus mulctam & emendam præstando liberatur, ut notat Chilian König in practica c. 58. num. 6. per text. Sp. Sax. lib. 1. art. 68. his verbis: *Qui aliū baculaverit, ita quod loca tumescant lesa, vel cuti ejus cruentas scissuras sine carnis vulneratione imposuerit, si hoc coram iudice, præcone, vel sculteto & villanis, cum scissuris recentibus proponetur, & si ille ad emendandum, vel excusandum se non præsentaverit tempore deputato, cum scissura hac aut ejus cicatrice in proscriptionem condemnatur.* Et clarius id ipsum exprimitur in textu lib. 3. artic. 37. ibi: *Qui alium sine vulnere percusserit, aut baculaverit, correxeritque, & si cum clamore violentiarum iudicio præsentetur, ob hoc vite aut sanitatis non patietur detrimentum, mulctam etenim & emendā præstando liberatur.* Unde* liquidò 7 constat, quod is, adversus quem instituitur actio injuriarum, ante latam sententiam offerendo id, in quo condemnari debet, possit evitare infamiam, & poenas, quæ ob illatam injuriam statui solent, absolvaturq; per sententiā interlocu-

locuto
senten
actoris
Bartho
siquis
adver
solum
catusp
existit
proscri
dicio p
cio sub
proscri
8 per d. t
tem h
tia, inc
verigel
citur,
gatur
nem d
adjud
est, q
homin
ut si q
velint
so aut
fese, u
minus
datur
residē
mand
liquit
Ea ver
dum u
taxata

locutoriam, quæ vim definitivæ
sententiæ habet, ab impetitione
actoris, & observatione judicij ut
Barthol. in l. si eum §. qui injuriam. ff.
si quis cant. in jud. sist. docet. Sicut ex
adverso, qui injuriam illatam nõ
solum non resarcit, sed etiam vo-
catus pro ea in judiciũ contumax
existit, proscribitur. Et si in ea
proscriptione comprehensus ju-
dicio præsentetur, ultimo suppli-
cio subjicitur, si actor factum &
proscriptionem poterit edocere,
8 per d. text. lib. 1. art. 68. Obiter* au-
tem hic observanda est differen-
tia, inter emendam, multam, &
verigeldum. Emenda siquidem di-
citur, quãdo melioratur vel pur-
gatur noxa, quam quis in homi-
nem commisit, & hæc parti læsæ
adjudicari solet. Verigeldus verò
est, quando purgatur factum in
homine ex negligẽtia cõmissum,
ut si quis alteri inferat injuriam,
vel interficiat alium ex improvi-
so aut in defensione, expurgaveritq;
se, ut juris est, Verigeldo nihilo-
minus absolvitur. Multa deniq;
datur Deo, vel Judici in sede Dei
residẽti, propter id, quod contra
mandatum Dei in proximum de-
liquit, ut C. de mod. mult. traditur.
Eæ verò poenæ & emendæ, secun-
dum uniuscujusq; generationem
taxatæ & statutæ sunt jure Saxo-

nico, ut in textu lib. 2. artic. 16. habe-
tur: & lib. 3. art. 45. (ubi diversi sta-
tus hominum & emendarum re-
censentur) videre licet. Quod si
* gravior injuria realis commit-
9 tatur, tunc ex magnitudine cri-
minis, & atrocitate delicti, vel vul-
neris, poena infligi debet, ita ni-
mirum, ut si quis alium mutilave-
rit, aut enormiter vulneraverit,
convictus manum amittat; pro a-
lijs vero omnib⁹ injurijs, pro qui-
bus duello quis vincitur, poenam
demereatur capitalem, per expr.
textum Spec. Saxon. lib. 2. artic. 16.
Hoc autem ita verum est, si crimi-
naliter actum, & delictum ex pro-
posito & dolo malo commissum
fuerit. Si vero in rixa absque dolo
malo vulnus inflictum sit, & aga-
tur civiliter; eo casu reus luit poe-
nam dimidio Verigeldo, quod in
d. artic. 16. lib. 2. traditur his verbis:
Qui in ore, naribus, auribus, lingua,
manibus, genitilibus, pedibus mutila-
tur, aut eorum usu privatus, hujusmo-
di membra si sint persolvenda, quodli-
bet horum cum dimidijs verigeldi sum-
ma persolvetur. Quod* secus est de¹⁰
jure communi, secundum quod
vulnerans liberum hominem cõ-
demnatur arbitrio Judicis, per
textum in Lex hac. 3. ff. si quadr. paup.
fecisse dic. ubi dicitur: quod non de-
formitatis ratio habeatur, cum liberum

corpus estimationem non recipiat: sed impensarum in curationem factarum, & operarum amissarum, quasq. amissurus quis esset inutilis factus. Et * ideo in Regno quoq; non multum attenditur hac in parte juris Saxonici dispositio. Omnes etenim hujuscemodi injuriæ juxta præscriptum legum & Statutorum Regni æstimari solent. Ac proinde, quando in praxi mētio fit verigeldi, non de verigeldo Saxonū, sed de eo, qui unicuique constitutionibus ac Statutis Regni præscriptus est, intelligi debet. Et si * 12 verò, nullus jam ferè in praxi Curiae regni, hujus verigeldi Saxonici sit usus; attamen operæ pretium facturum me existimavi, si ad caput tironum pauca quædam de eo adjiciantur. Et in primis sciendum est, quod secundum communem istius juris interpretum opinionem integer verigeldus cōtineat XXIII. sexagenas antiquas. Quales verò illæ antiquæ sexagenæ fuerint, non satis liquet. Licet enim ex textu ipsius juris. *lib. 3. art. 45.* liquidò constet, verigeldum continere decem & octo libras quarum qualibet cōficiat viginti solidos, juxta gloss. juris Municip. *art. 47.* in verb. *Burgrabij mulcta:* in eo tamen, quid solidi nomine veniat, toti rei cardo vertitur. Ego

omninò existimo, solidum hic nihil aliud esse, nisi duos grossos in Regno currentes, quorum unus octo denarios novos, vel sex antiquos in se cōtinet: qui etiamnum (etsi rariores sint) vulgari sermone *podwoyne.* appellari solent. Moveor autem non parum hac in re, auctoritate Fachsij, qui differentias juris Civilis & Saxonici collegisse dicitur. Is enim solidos viginti ex argenteis grossis 26. & octo denarijs novis constare tradit: argenteos verò grossos, pro grossis Bohemicis (vulgo *czeskie* dictis) intelligo. Unde cōputatione horum omnium facta sive volueris hasce 18. libras, in solidos, qui duos grossos, (ut supra dictum est) in se continent, redigere; invenes numerum solidorum, id est grossorum binariorum CCCLX. qui repetitus efficit septingētos & viginti grossos simplices, octo denarios novos, vel sex antiquos in se continētes: hos si resolvas per triginta in florenos, habebis XXIII. florenos Polonicos. Sive etiam juxta auctoritatem Fachsij, argenteos grossos viginti sex, & octo denarios, redigere volueris ad viginti solidos, facile reperiēs, quod inde grossi Polonici quadraginta proveniant. Si vero eundem numerū quadraginta octodecim vicibus (qui

(qui numerus est librarum) re-
petieris, totidē grossos, puta sep-
tingentos & viginti prodire, ne-
cessum est. Unde nullum est dubi-
um, verigeldū juris Saxonici con-
tinēre XXIII. florenos Polonicos
triginta grossis computādos. Ne-
que id mirum videri debet, quod
ab Interpp. XXIII. Sexagena no-
minentur, ita enim antiquitus se-
xagena dicebatur, quæ sexaginta
crucigeros continebat, quos idi-
omate germanico freußer / id est,
medios grossos vocant: prout nec
illud hanc supputationem multū
afficere potest, quod Scabini Cra-
coviens. in judicijs solidum duo-
decim obolis, id est duobus soli-
dis Polonicis æstimare soleant. Id
enim nō tam ex juris aliquo fun-
damento, quam ex recepta qua-
dam cōsuetudine, habere digno-
scuntur.

OBSERVAT: LXXX.

De injuria verbali.

SUMMARIA.

1. *Verbalis injuria quomodo commit-
tatur.*
2. *Injuriam facit, qui exprobrando
vitia naturæ, aliquē objurgat.*
3. *Verbum mentiris, est injuriosum.*
4. *Injuriarum non tenetur, qui ad-
versario in judicio crimen ali-
quod objicit.*

5. *Injuria proficiscitur ex animo &
proposito injuriandi.*
6. *Injuria verbalis punitur arbitrio
Judicis.*
7. *Jure Saxonico injuria verbalis pu-
nitur emenda.*
8. *Emenda apud Saxones non exce-
dit 30. solidos.*
9. *In Regno injuria verbalis revoca-
tione vindicatur.*
10. *Actio revocatoria utrum sit cri-
minalis, an Civilis.*
11. *Jure Canonico ob verbalem inju-
riam, nulla pœna imponitur.*
12. *Injuria quibus tolluntur modis.*

Verbalis * autem injuria com-
mittitur; quoties non manus
inferuntur, sed convitium fit. l. 1.
§. 1. ff. de injurijs. & §. 1. institut. eodem.
Convitium autem (teste Labeo-
ne in l. item. s. §. 4. ff. eodem) dicitur
vel à concitatione, vel à conven-
tu, hoc est à collatione vocum;
cum in unum complures voces
cōferuntur. Neq; tamē omnem
vociferationē intelligi oportet,
sed eam, quæ moribus improba-
tur, quæq; ad infamiam vel invi-
diam alicujus spectat, d. l. item. §. 5.
eod. Proinde* & si quis alteri natu-
ræ suæ vitia exprobrare præsu-
mat, ut potè, si nothum, spurium,
furdum, mutum, gibbosum, clau-
dum, luscum, cæcū, &c. appellet;
injuria-

injuriarum actione tenetur, teste Barth. in *l. eum qui 18. ff. de injurijs.*

3 Sed * & si quis alteri dicat: Tu mé-
tiris, ac postmodum addat: salvo
honore tuo; nihilominus injuriā
fecisse videtur, secundum Ale-
xandr. & alios. in *l. turpia. ff. de legat.*
2. Et glossa juris Saxonici lib. 3. artic.
45. *ver. tertio fit excessus*, id ipsum
haud obscure tangit. Præsumitur
enim nequaquam honori ipsius
consultere voluisse, quem prius
verbis inhonestis & injuriolis la-
cessivit. Quod tamen fallit in eo
casu, quando quis ad hujuscemod-
i convicia provocatus, injuriam
verbalem, contrarijs verbis refer-
recogitur. Quāvis enim jura pas-
sim ac temerè talia fieri non per-
mittant, ne videlicet à verbis de-
veniat ad verbera; attamen si
non vindictæ, sed injuriæ propul-
sanda causa, verbis æquipollenti-
bus id fiat, à legibus nullam im-
positam esse poenam DD. passim
tradunt. argum. *l. ut vim. ff. de justitia & jure.* Cum viris bonis, hono-
ris non minor, quam mortis cura
esse debeat, per text. in *l. isti quidē.*

4 8. §. 2. *ff. quod metus caus. gest.* Item * si
quis in judicio litem habens, cri-
men aliquod adversario objiciat;
idq; non animo injuriandi, sed ut
per id causam suam meliorem red-
dat, se fecisse protestetur, nequa-

quam injuriarum tenetur. Quem-
admodum in Curia Regni in cau-
sa Ilmanowski, cōtrà Rabroccki,
Anno Domini 1596. feria sexta
ante festum Sanctæ Margaretæ
pronunciatum fuisse liquet. Non
enim videtur facere injuriā, qui
suo jure utitur, *l. nullus. ff. de regula
juris.* Quapropter pro generali Re-
gula hoc tenendum est: Injuriam
* verbalem nunquam committi, 5
nisi verba animo & proposito in-
juriandi prolata fuerint, per exp.
text. in *l. si non convicij. s. C. de injur.*
in verb. *Si non convicij consilio te ali-
quid injuriosum dixisse probare potes;
fides veri à calūniato defendit.* Quod
& praxis Curiae Regalis maximè
attendere solet: cujus rei simile
decretum in causa inter Annam
cujusdam Chirurgi uxorem: & ei-
vem dictum Szuba, Anno Domi-
ni 1585. feria quinta in vigilia festi
S. Jacobi Apostoli latum extat. Si
* autem ex proposito & dolo ma- 6
lo injuriā verbalis proficiatur;
jure quidem Civili, sive civiliter,
sive criminaliter pro ea agatur
poena judicis arbitrio, sicut & in
injuriā reali, relinquitur. Quæ ha-
bita itidem ratione circumstāti-
arum reo imponi solet. Jure * au-
tem Saxonico tenenda est Regula
quam communiter practici ejus-
dem juris tradunt: Quod poena in-
juriae

juriae ve-
solidos
vilitate
König
8 * eten
non ni
ut not
9 Porro
di verb
agendi
um fac
seu (ut
nem in
git. Aq
mam &
cijs pū
verba f
se dixit
restitu
rei alie
ro ma
fama
non m
da est,
Juxta
ri frequ
causa
Zophi
feria
rothe
quet.
terpre
10 * vide
sicerin
quam

juris verbalis non excedat xxx. solidos sive criminaliter, sive civiliter actum fuerit, teste Chilian König in sua pract. cap. 58. Maxima

8 * etenim emenda apud Saxones, non nisi in 30. solidos extenditur, ut notat gloss. Sp. Sax. lib. 1. artic. 60.

9 Porro * in Regno de hujuscemodi verbalibus injurijs usitatus est agendi modus, quo is, cui convicium factum est, ad revocationem, seu (ut vulgò dicunt) reclamationem injuriosorum verborum agit. Equum enim est, ut is, qui famam & honorem alterius convicijs publicè proscindit, eandem, verba sua revocando, & mendacia se dixisse profitendo, palam quoque restituat. Nam si ad restitutionem rei alterius quilibet tenetur, tanto magis ad restitutionem bonæ famæ injuriæ adigi debet, cujus non minor, quàm vitæ ratio habenda est, per textum supra allegatū. Juxta quod in Curia etiam judicari frequentissime solet: prout & in causa Margarethæ Pasiolowa, cū Zophia Czeftkowa, Anno 1593. feria secunda post festum S. Dorothæ virginis, decisum fuisse liquet. Verum in eo magna est Interpretum juris disceptatio. Utrū

10 * videlicet hæc actio revocatoria sit criminalis, an verò civilis? Et quamvis vulgo existiment eam

esse criminalē, ut potè quæ ipso facto adferat infamiam; attamen cum & mandati, & depositi, & aliæ quam plures bonæ fidei actiones infament, neque ob id dicantur criminales; nulla esse videtur ratio, cur secus de hac, quàm de illis, statuendum sit. Accedit & hoc, quod in hac actione nulla pœna fisco applicetur, sicut in criminalibus fieri solet, ut tradit gloss. in l. prator. ff. de sepulchro violato. At * jus

II Canonicum nullam pro hujuscemodi verbalibus injurijs statuit pœnam: quinimo ob mortē Christi, illas illico condonandas, & remittendas esse vult. Genus etenim Elemosinæ spiritualis dicit esse; dimittere à quo læsus fueris, per text. in c. tria. & c. dua sunt. 45. dist. 1. Proinde apud Athenienses laudabilis illa lex Thrasibuli fuisse videtur, ne retro injuriarum vel uno verbo meminisse impunè liceret. Quod & Senatus Rom. autore M. Tullio observandum aliquamdiu censuerat. Quanto magis apud eos, qui Christi mōen profitentur, hujuscemodi *αμνηστία* seu obliuio esset necessaria, qui levissimis de causis ad cōvicia & probra deveniunt, rixasq; & jurgia sæpe numero de lana (ut vulgo dicunt) caprina miscunt, & omnia ferè judicū Tubsellia istiusmodi litibus

& controversijs implent. Merito
 12 *itaq; lex quoq; Civilis, ne infinitus sit harum litium numerus, eas multis modis tolli voluit. Et primo quidem remissione, idq; vel expressa, quando injuriatus injurianti dat veniam, per c. si illis. 23. qu. 4. vel tacita, quod fit quando læsus injuriam sibi illatam dissimulat; neq; eam intra annum & diem prosequitur, per text. in d. l. si non convicij. ibi: cum injuriarum actio annuo tempore præscripta sit. Tollitur item morte utriusq;, tam injuriatis, quā injuriam passi, nisi quod hujus, lite nondum contestata; illius verò, etiam post litis contestationem, per tex. in l. injuriarum. 13. in pr. ff. de injurijs. Tolluntur deniq; alijs modis, quos communiter DD. in l. fin Instit. de injurijs recensent.

OBSERVA: LXXXI.

De injuria quæ fit scripto, seu de famosjs libellis.

SUMMARIA.

1. Famofus libellus quid dicatur.
2. Pæna famosum libellum scribentis aut in publicum proferentis.
3. Autor famosj libelli, in quo crimē aliquod enorme objicitur, graviiori pæna afficiendus est.
4. Crimen publicum in famosio libello objiciens, an puniatur.

Actio famosj libelli quo temporis spatio finiatur.

6. Jure Canonico auctor famosj libelli quæ pæna afficiatur.

7. Famofus libellus honorem alterius ledere non potest.

Iteris * deniq; sive scripto injuria cōmittitur, si quis famā alterius infami scripto in vulgus sparso, malitiosè lædat: quod Latini famosum libellum vocāt. Licet * autem jure Civili veteri, ob famosum libellum, auctor illius pæna tantū infamiae notabatur, per text. in l. lex Cornelia. §. 9. in verbis: Si quis librum ad infamiam alicujus pertinentem scripserit & contempserit, ediderit, dolo vè malefecerit, quo quid eorum fieret, etiam si alterius nomine ediderit, vel sine nomine, uti de eare agere liceret: & si condemnatus sit qui id fecit, intestabilis ex lege esse jubetur. ff. de injurijs, & famos. libellis. Quod item per alium textum in l. ob carmen. 21. in pr. his verbis: Ob carmen famosum damnatus, intestabilis est. ff. de testibus. confirmatur. Attamen jure novo Codicis, ejusmodi delictum, non solum in ipso auctore, sed etiam in ijs, qui talem famosum libellum repererunt, & in publicum sparserunt, capitali supplicio vindicatur, ut patet ex l. unica. C. de famos. libell. cujus hæc sunt

sunt verba: Si quis famosum libellum
sive domi, sive in publico, vel quocunq;
loco ignarus repererit: aut corrumpat
priusquam alter inveniatur, aut nulli cō-
fiteatur inventum. Si vero non statim
easdem chartulas vel corruperit, vel
igni consumpserit, sed vim earum ma-
nifestaverit; sciat se quasi authorem
huiusmodi delicti capitali sententia sub-
jugandum. Quod *tamen iuxta cō-
munem DD. opinionem, ita re-
stringendum est, si videlicet in
libello famoso grave seu enorme
aliquod cuipiam obijciatur faci-
nus, in quo vitæ honorisq; ipsius
salus versetur: eo casu author hu-
iuscemodi libelli poena talionis
affici debet: prout in causa Dem-
binski Checinensis præfecti, à Joane
Weisz dicto Schelmicki Cive
Cracovië. infami scripto læsi, piæ
memoriæ Stephanum Regem, an-
no domini 1576. feria secunda an-
te festum S. Margarethæ Virginis,
sententiam tulisse, & capitis eun-
dem condemnasse, liquido con-
stat. Si vero levior quæpiam diffa-
matio cōmittatur, mitiori quoq;
& extra ordinaria poena, ut pote
quæ diffamationi factæ correspō-
deat, huiusmodi factum coerceri
solet teste Jodoco Damhoderio in
praxi crim. c. 125. num. 6. Et Chilian
4 König in pract. c. 59. Sed quid * si
quis crimē, quod publicari expe-

diat, per famosum libellum obij-
ciat, an nihilominus hac poena de
famosis libellis afficiendus sit? Et
quamvis non desint, qui hoc casu
authorem famosi libelli poenam
non mereri statuunt; mihi tamen
contrarium magis probatur, pro-
pter expressa verba rex. in d. l. unic.
Cod. de fam. lib. quæ sic sonat: Sanè si
quis de vocationis suæ, ac salutis publicæ
custodiam gerit; nomen suum profitea-
tur, & quæ per famosum libellum perse-
quenda putaverit, ore proprio edicat, ita
ut absq; ulla trepidatione accedat, sci-
ens quidem, quod si adsertionibus suis
veræ fides fuerit opitulata, laudem ma-
ximam, & premium à nostra clemētia
consequatur: Sin verò minimè hac vera
ostēderit, capitali poena plectetur. Sem-
per enim calumniantes ad vindictam
poscit similitudo supplicij. per textū in
l. fin. C. de accusat. Nec obstat, quod
in l. cum qui. 18. in prin. ff. de injurijs.
dicitur: non esse bonum & æquum,
eum qui nocentem infamavit, condem-
nari. Peccata (ut inquit ibidem JC.
Paulus) nocentium nota esse & oport-
ere, & expedire. Id enim ut glossa
ibidem notat, non libello famo-
so, sed ore proprio, (ut supra di-
ctū est) fieri debere, leges volue-
runt. Sed neq; in eo DD. juris con-
venire solent: An hoc * crimen si-
cut & aliæ actiones injuriarum,
anno & die præscribatur. Zasius
enim

enim in *l. cum lex. ff. de legibus*. tamdiu illud manere existimat, quādiu scriptura seu pictura famosa manet, ex ea potissimum ratione, quod tali facto semper in continenti fieri injuria censeatur: at quia omnis injuria nō ex scriptura aestimari solet, sed ex animo & voluntate injuriantis, quæ facile mutari potest: ambulatoria siquidem est voluntas hominis usq; ad mortem ut inquit textus in *l. cum hic status. 33. §. per penitentiam. ff. de donation. inter virum & uxorem*: idcirco verius est, quod tanto temporis spacio finiat: & jure Sax. id ipsum obtinere Chilian König in practica d. c. 59. cum sequ. probat.

6 Porro * ius Canonicum tale facinus flagellis & verberibus coerceri jubet, per c. 1. in verbis: *Qui in alterius famam publicè scripturam, aut verba contumeliosa confinxerit, & repertus scripta non probaverit, flagellatur: & qui ea prius invenerit, rumpat, si non vult auctoris facti causam incurrere. §. quest. 1.* Ad extremum

7 * sciendum est, hujuscemodi famosos libellos in quempiam cōpositos, famæ & honori ipsius officere non posse, per expressum textum in d. *l. unica.* in verbis: *Hujusmodi autem libellus alterius opinionem non la-*
dat.

OBSERVA: LXXXII.

De furtis, & rebus furto ablati.

SUMMARIA.

1. Possessor rerum furto ablatarum, quibus actionibus cōveniat.
2. Furtum simplex jure Civili pœna capitali non punitur.
3. Furtum aliud manifestum, aliud non manifestum.
4. Fures secundum jus Saxonum suspendi debent.
5. Solidus in jure Civili pro aureo accipitur.
6. Res furto ablata, secundum jus Saxonum quomodo vindicentur.
7. Possessor quomodo varandatore nominare debeat.
8. Prescriptio in rebus furto ablati an habeat locum.
9. Inveniens rem alienam, quid facere teneatur.
10. Res furibus & latronibus creptæ earum dominis restituantur.

Quid juris sit, si res furto ablata apud aliquem reperiantur? haud inutiliter quæri potest: Et jure quidem Civili contra quemvis rerum furto ablatarum possessorem, varia competunt juris remedia, quæ in text. *l. si pro fure. 7. §. furti actio.* his verb. *Is itaq; cui furtum factum est, habet actionē furti, &*
condi-

condicti
& ad ex
dict. fur
vis har
perseq
terā, u
videlic
gi non
furti, c
persequ
per exp
fure. ibi
per cond
2 actione
obiter
Civili
missum
rogetur
sed nov
Sed pro
membr
gabitur
3 * quod
commi
in eo lo
prehend
rum. In
suntur
neo ma
textur
ficetur
mnino
prouit
in pr. cl
Quod

*condictionem & vindicationem habet
& ad exhibendum actionem. ff. de con-
dict. furtiva. enumerantur. Quam-
vis harum actionum, ut potè rei
persequutoriarum una tollat al-
terâ, ut supra Obs. 76. docui: quia
videlicet bona fides bis idem exi-
gi non patiatur; attamen pœnalis
furti, condictionem, ut potè rem
persequentem minimè impedit,
per expressum text. ejusd. legis. si pro-
fure. ibi: Ea res facit, ut neq. furti actio
per condictionem, neq. condictio per furti*

2 actionem consumatur. Hoc etenim
obiter notandum est, quod jure
Civili ob furtum simplex com-
missum, nemini pœna mortis ir-
rogetur, per clarum text. in auth.
sed novo jure. C. de servis. fug. in verb.
Sed pro furto nec morietur, nec aliquod
membrum abscindetur, sed aliter casti-
gabitur, id est, in furto manifesto;*

*3 *quod dicitur cum is, qui furtum
commisit, in ipso adhuc furto, vel
in eo loco, in quo furtum fit, de-
prehenditur, per text. in §. furto-
rum. Instit. de oblig. quæ ex delicto na-
scuntur. pœna quadrupli: in furto
nec manifesto, pœna dupli. per
textum in §. pœna. 5. Instit. eodem. af-
ficitur. At* juxta Saxonum fures o-*

*4 mnino suspendendos esse vult,
prout id in Spec. Sax. lib. 2. artic. 13.
in pr. clarè admodum exprimitur.
Quod item & Constitutio Friede-*

*rici Imperatoris, quæ extat in lib.
Fend. tit. de pacet. tenenda. §. si quis. ex-
presse confirmat his verbis: Si quis
quinque solidos valens, aut plus fuerit
furatus, laqueo suspendatur: si minus,
scopis & forcipe excorietur, & tonda-
tur. Solidus* autem hic non de il-
lo, qui in wergeldo locum habet,
sed de eo, cujus in legibus Civili-
bus sæpe fit mentio, & qui aure-
um nummum denotat accipien-
dus est, prout id ex text. in §. finali.
Instit. de pœna temerè litigant. col-
ligitur. Ubi in eum, qui patronū
in jus sine venia prætoris vocave-
rit, pœna quinquaginta solidorū
constituitur: quæ itidem in alio
textu, nempe in l. fin. ff. de in jus vo-
cando. pœna quinquaginta aureo-
rum, in verbis: Vel supra dictam pœ-
nam, id est, quinquaginta aureos dat;
nominatur. Nam & juxta disposi-
tionem juris Saxon. solidus duo-
decimi nummos argenteos, (quo-
rum unus quinque grossis nostrati-
bus constat) in se continet, ut no-
tat glossa ejusdem juris Spec. Sax.
lib. 3. artic. 45. vers. Duodecim num-
mos. Hujusmodi autem solidi sep-
tuaginta duo, vel (ut alij volunt)
octuaginta conficiunt libram au-
ri, per textum in l. quotiescunq. s. C.
de susceptor. præposit. & arcarijs. lib. 10.
Porro* de rebus furto ablatiis, va-*

prout in textu Spec. Saxon. artic. 36. lib. 2. videre licet. Primo enim ponitur casus de eo, qui rem furto ablatam manifestè emit, nec eam occultat, quod is per manuale factum pro furto non sit inculpandus, sed actor cum licentia iudicis res suas possit vindicare. Si verò possessor cum duobus testibus, rem à se factam, si fortè pannus, aut alia res opera hominis fabricata fuerit, aut à se edueatum animal probaverit, rem præ venditore obtinebit. Quod si dicat possidens, rem in communi foro emptam, & se ignorare venditorum, innocens furti (dummodo locus emptionis, & emptio cum suo juramento confirmetur) iudicabitur. Nummi autè ab eo pro eare dati, perduntur, per text. in l. 2. C. de furtis. Et ita in Curia in causa inter Reverendum Franciscum Lipski & Idzko Judæum citatum Anno 1596. feria quinta post festum S. Margarethæ Virginis decisum fuit. Si * vero possessor dicit, rem esse sibi datā, vel ab aliquo emisse auctore, tunc eum donatorem, aut venditorem, & locum emptionis nominare oportebit: jurare etiam tenetur, quod eum ad verū varandatorem perducatur, quem quatuordecim dieb⁹ actor sequi tenetur, non tamen trans fluvium

navigabilem: invento autem varandatore absolvetur, & is respondet. Quod à jure Civili discrepare videtur: hoc enim jure venditor tenetur defendere emptorē in foro emptoris, per textum in l. 1. C. ubi in rem actio. Sed si in varandatore sive evictore defecerit, ipse cum multa & emenda relinquet rem: & si pro furto & spolio rei inculpatur, secundum jura se tenetur excusare, id est juramento corporali mettersius se purgabit, quod res apud se repertas ipse nō abstulerit, quemadmodum in causa Gedeche Chirurghi & Dworski civium Cracovien. Anno 1591. in Curia pronunciatum fuisse constat. Verum de Judæis longè aliter statuta Regni disponunt. Eo enim casu Judæi, si evictorem statuere nō possent, aut nollent, poena furcæ puniri debet. Nimia enim (ut lex Sigismundi Regis Pepricovix Anno 1538. lata habet) furum licentia & pluralitas eo maxime crevisse videtur: quod fures ipsi habeant rerum furto ablatarum apud Judæos tantā venditionem. Quod autem multos varandatores nominare liceat, quo usque ad eum, qui illud educavit, aut qui illū texere fecit (si pannus est) perveniatur, text. d. artic. 36. ostendit. Et in Curia Regni inter Gienrij & Kamienski

OBSERVA: LXXXIII.

*De defensione necessaria, utrū
videlicet in ea aliquem occidens,
puniatur.*

SUMMARI A.

Cives Lömzen. Anno 1599. feria
sexta post octavas Corporis Chri-
sti in iudicio D. Assessorum deci-
sum fuisse memini. Res verò sub
quo vendicatur, tantisper ab eo
retineri debet, donec jure acqui-
ratur. Denique *notandum est,
quod præscriptio rerū furto ab-
latarum in eo, qui mala fide possi-
det, nec longissimo tempore lo-
cum habeat: Secus tamen in eo,
qui est possessor bonæ fidei, cu-
jus rei exempla in §. *furtivæ. Instit.*
9 *de usucap.* proponuntur. Neq; *ta-
men existimandum est invento-
rem rei alienæ, bonæ fidei posses-
sorem esse. Quicumque enim ali-
quid invenerit, & id negaverit,
furtum committit. per expr. text.
Sp. Sax. d. lib. 2. art. 37. & ideò ut eva-
dat pœnam furti, debet rem invē-
tam per præconē publicare, pro-
ut vulgò apud nos etiam in pagis
10 fieri videmus. Sed *in bonis, furi-
bus vel raptoribus vi ablati, ali-
ter seres habet. Si enim aliquis e-
iusdē jurisdictionis fuerit, ea bo-
ra infra sex hebdomadas jure re-
petēs, post solutionem impensa-
rum recipere debet: Si verò alte-
rius fuerit jurisdictionis, tertia
parte retenta, aliæ ei duæ partes
reddantur, per eundem
textum d. lib. 2. ar-
tic. 37.

1. *In defensione necessaria aliquem
occidens non punitur.*
2. *Vim vi repellere licet.*
3. *In defensione necessaria probatur
id, quod interemptus prior vim
intulerit.*
4. *In defensione necessaria attendi-
tur, an aliter vitæ periculum e-
vitari non possit.*
5. *Invasus ab aliquo, an fugere tene-
atur?*
6. *Honor cuiuslibet commodo pecunia-
rio præferendus est.*
7. *Modus inculpatæ tutelæ etiam in
eo consistit, ut armorum & fa-
cti ipsius pars sit ratio.*
8. *Defensio necessaria in ipso propul-
sandi actu fieri debet.*
9. *Ultio & vindicta à legibus prohi-
bentur.*
10. *In Regno nobilem in defensione
necessaria occidens, pœnam 60.
Marc. solvit.*
11. *Jure Saxonum in necessaria de-
fensione multa Judici, & wer-
geldus parti persolvitur.*

Regulariter *omne homicidiū
meretur pœnam legis Corne-
liæ de

liæ de sicarijs: hoc tamen, quod in casu necessariæ defensionis committitur, omnino manet impunitum. Siquidem teste Cicerone, *illud non modo justum, sed etiam necessarium est, cum vi vis illata defenditur. Hos enim & ratio doctis, & necessitas barbaris, & mos gentibus, & feris natura ipsa præscripsit, ut omnem semper vim, quacumq; ope possint, à corpore, à capite, à vita sua propulsarent. Unde cum apud omnes gentes, non data, sed nata lex sit, ut, quod quisq; ob tutelam corporis sui, honoris, & bonorum, contra imminens periculum faciat, jure id fiat. per expressum textum in l. ut vim. 3. ff. de justitia & jure. Et ideo omnia jura, tam civilia, quam Canonica indemnem & impunitum relinquunt eum, quicumq; aggressorem suum interemerit. Quod probatur multis textibus juris. Et primo quidem in l. is, qui aggressorem. 2. C. ad l. Cornel. de sicar. in verbis: Is qui aggressorem, vel quemcumq; alium, in dubia vite discrimine constitutus occiderit, nullam, ob id factum calumniam metuere debet. Et in l. scientiam 45. §. 4. in verbis: Qui, cum aliter tueri se non possunt, damni culpam dederint, innoxij sunt, vim enim vi defendere omnes leges, omniaque jura permittunt. ff. ad l. Aquil. * Cujus legis posteriora verba in cap. dilecto 6. extr. de sententia excommunicat. in 6.*

in verb. *Præterea cum omnes leges. & 6. canonizata esse videntur. Quod item in Clement. unica de homicidio, ibi: Et idem de illo censemus, qui mortem aliter vitare non valens, suum occidit, vel mutilat invasorem, admodum clare probatur. Quibus concordat jus etiam Saxonicum, per clarum text. lib. 2. artic. 69. his verbis: Qui interficit aut vulnerat sue pacis violatorem, pro eo aliquid non luet, si met septimo hoc in fuga, aut in actu violentiæ accidisse, valeat comprobare. Et in lib. ejusdem art. 14. hisce verb. Interficitur si quis causa necessitatis: & faciens non audet pro sui corporis periculo eum deducere in judicium, si se faciente, & mortuo non presente, nec aliquo contra eum adhuc agente, judicio presentaverit, corporale supplicium ei pro eo non inferatur, Neq; * tamen hac ita simpliciter vera sunt, sed necesse est, ut modus inculpatæ tutelæ observetur. Nam qui assensit necessariam & coactam defensionem, id in primis probare debet, quod ab illo interempto prior invasus fuerit, quod si is prior invasisset: nulla haberetur coacta defensio, per expr. tex. in c. si explargis. 52. §. tabernarius. 2. in verb. Culpæ penes eum esse, qui prior flagello percussit ff. ad l. Aquil. Et in l. 1. §. 11. his verbis: Cum arietes vel boves commisissent, & alter alterum occidit.*

Quintus

Quintus Mutius distinxit; ut si quidem is perisset, qui aggressus erat, cessaret actio; si is, qui non provocaverat, competeret actio. ff. si quadr. paup. se-
 4 *cisse dicatur.* Deinde * quod aliter nisi semet defendendo, ac adversarium occidendo, imminens vitæ suæ periculum evitare non potuerit, in huiusmodi defensione probare necessum est, per textus
 5 *supra allegatos.* Neque enim * fugere honesto & nobili viro (secundum communem DD. opinionem in d. l. ut vim) convenit per clarum textum in l. isti s. §. pen. ff.
 6 *quod met. causa.* Honor * enim cuilibet commodo pecuniario preferendus est, argumen. l. Julianus. 26. in verbis: *Non enim caret dolo.* Et c. ff. si quis omissa causa testam. Nec non quod fugæ multa pericula adnexa sint, puta cadendi, aut à tergo vulneris accipiendi: quo tamen casu Interpret. juris fugam non esse necessariam statuunt, ut videre est apud Jodoc. Damhod. in praxi rerum cri-
 7 *iminal. c. 76. num. 9.* Deniq; * in eo etiam modus inculpatæ tutelæ (teste gloss. in l. C. unde vi) potissimū consistit: In primis ut armorum & facti ipsius pars sit ratio, exempli gratia: Si armis infertur violentia, ut armis quoq; repellatur; si sine armis, simili tamen modo rejiciatur. Ad quod est singularis text⁹

in c. significasti. 18. in verbis: tum ratione instrumenti, cum quo ipse percussit, quod cum grave sit, non solet levem plagam inferre. extra. de homicid. quamvis interdum, habita ratione personarum, debilis neque ita magnarum virtutum homo, in quibus tū robusti viri hominis ense rejiciuntur. ibidem notat ibidem. Requiritur * etiam ut huiusmodi defensio in continenti, in ipso videlicet propulsandi actu fiat, per tex. in l. quod est. 3. §. 9. in verbis: *Eum igitur, qui cum armis venit, possumus armis repellere, sed hoc cōfestim, non ex intervallo.* ff. de vi & vi armata. Alias extra eum actum aut vis est, si præcedat; aut vindicta si subsequatur: cujus studio in defensione exceditur modus inculpatæ tutelæ, per supra dictos text. in d. l. scientiam. §. qui cum aliter, in verbis: *Et hoc, si tuendi duntaxat; non etiam ulciscendi causa factum sit.* ff. ad l. Aquil. Omnis * enim ulcio & 9 vindicta, à legibus prohibita est, prout videre licet in l. nullus. 14. C. de Iudeis. ibi: *Idcirco tamen iudiciorum vigor, jurisq; publici tutela, videtur in medio constituta, ne quisquam sibi ipse permittere valeat ultionem.* Quibus concordat. l. unica Cod. ne quis in sua causa judic. & similes: Juxta quod in Curia, in causa necis Simonis Krackowski, à quibus-

dam opificibus peregrinis Leopoli factæ. Anno Domini 1597. die XII. Aprilis judicatum memini: quod nimirum pars rea ex intervallo, studio vindictæ, homicidium committens, modum inculpatae tutelæ excessisse adinventæ, & in poena legis Corneliæ de sicariis condemnata sit. Verum hæc circumstantiæ moderaminis inculpatae tutelæ, recte meo quidem iudicio, etiam in causis criminalibus nobiliū, quæ frequentissime (proh dolor) in Comitibus Regni agitari solent, inde peri possunt: quamvis hoc iure* in defensione iusta, nobilem interimens, poenā seu multam pecuniariam 60. marc. propinquis intercepti, persolvere teneatur, juxta dispositionem Statuti Alberti Regis Petric. 1496. facti. Cui accedit juris quoque Saxon. dispositio in d. lib. 2. art. 14. in verb. *Judici tamen major nummorum, sicut solet, acquiritur multa, & parentela interfecti wergeldus adjudicatur.* Unde* liquido constat, quod aquid Saxones in necessaria defensione homicidium perpetrans, multam Judici, non Wergeldum parti luere teneatur. Id tamen valde mirum esse videtur. Si enim deliquit, alia poena, & pecuniaria afficiendus esset: si non, cur igitur etiam pecuniam perdit? Ad hæc licet glossa

eiusdem juris, in d. art. 14. respondeat: quod videlicet tale homicidium committens optionem habeat, vel ut præsentet se iudicio, puta ad dicendam innocentiam suam causam, & probandam necessariam defensionem: vel si id facere negligat, pecuniam supra scriptam persolvat. Mihi tamen hujus rei nequaquam sufficiens videtur esse ratio, nisi quod multam & wergeldum in eo casu, ob expiationem necis, contra mandatum Dei commissæ, Judici in sede Dei residenti, & propinquis interempti dari dicamus, ut supra Obser. 77. num. 8. dictum fuit.

OBSERVA. LXXXIV.

De homicidio casu commisso, an videlicet aliquis ob tale homicidium poenam capitis mereatur.

SUMMARI A.

1. *Telum portans occidendi hominis causa, ut homicida punitur.*
2. *Homicidium casuale poenam capitis non meretur.*
3. *Differentia inter casum fortuitum, & improvisum.*
4. *Homicidium ex lascivia committens non est immunis à poena.*
5. *Jure Saxonum ei, qui casu aliquo occidit, poena unius wergeldi infligitur.*

6. *Praxis curie Regalis in homicidijs casualibus.*

- 1 **E**T si * lex Cornelia de sicarijs, non tantum homicidas, sed etiam eos qui hominis occidendi causa cum telo ambulant, ultore ferro prosequatur, ut inquit Imp. Justin. in §. item lex Cornelia. Instit. de publicis judicijs; attamen * homicidium casu commissum, poenam capitis non mereri, probatur per exp. tex. in l. cum qui. §. C. ad l. Corn. de sicarijs. qui sic se habet: *Eum qui adseverat homicidium se non voluntate, sed casu fortuito fecisse, cum calcis ictu mortis occasio prebuit videatur: si hoc ita est, neq. super hoc ambigi poterit, omni metu ac suspitione, quam ex admittendi discrimine sustinet, securum id, quod adnotatione nostra comprobensum est, volumus liberari.* Et clarius in l. i. C. eodem. tit. in verbis: *Qui probaverit non occidendi animo hominem a se percussam esse, remissa homicidij poena, secundum disciplinam militarem sententiam proferet.* Crimen enim contrahitur, si & voluntas nocendi intercedat. Caterum ea que ex improvviso casu potius, quam fraude accidunt, sat plerumque non noxe imputantur. Hic tamē * noranda est differētia, inter casum fortuitum & improvisum. Casus enim fortuitus est inopinatus rei eventus, quem
- 3

nemo praevidere aut praeavere potest. Is omni prorsus vacat culpa, & neminem obligat ad poenā aut reparationem damni, per tex. supra allegatos, & in l. que fortuitis. C. ad pignorat. action. Improvisus vero casus dicitur, quando quis id facit, quod facere non debuit: aut non in eo loco facit, ubi debuit, exempli gratia: Si quis prater eūtem per campū ex improvviso globos itajiceret, aut sagitta transfigeret, non videretur vacare culpa, si locus & persona illa ad jaculandū non erant destinata. Et ideo poena legis Corneliae talis homicida tenetur. Nam alioquin non minus ex dolo, quam ex culpa quisque hac lege obligatur, ut inquit Imp. Justin. in §. injuria. Inst. de lege Aquilia, ubi plures hujuscemodi improvisi casus recēsentur. Proinde * & qui per lasciviā hominem occidit, non caret culpa, & non est immunis à poena. Mitius tamē punitur, quam qui dolo necem perpetravit, per exp. text. in l. lege Cornelia. 4. ff. ad l. Cornel. de sicarijs. §. i. in verb. *Cum quidam per lasciviam causam mortis prebuisset, comprobatum est factum Ignatij Taurini Proconsulis Vetricē à Deo Hadriano, quod eam in quinquennium relegasset.* Nisi fortē ob dignitatem personae alicujus, eam poenā l. Corneliae in mitiorē versam

4

versam esse dicamus. Quod etiam JC. Martianus in l. ejusdem. 3. §. ult. ff. ad l. Cornel. de sicarijs. inuere videtur his verbis: *Legis Cornelia de sicarijs & veneficijs pœna insula deportatio est, & omnium bonorum ademptio. Sed solent hodie capite puniri, nisi honestiore loco positi fuerint, ut pœnam legis sustineant. Humiliores enim solent, vel bestijs subijci, altiores vero deportantur in insulam.* Jure * vero Saxonum pœna unius wergeldi super eum, qui casu aliquē occidit, extendi solet, per clarum text. lib. 2. artic. 38. in verbis: *Si quis aliquē ignominiter jaciendo, vel sagittando, interfecerit, in sui damnationem wergeldi, & non in mortem condemnatur. Quod et idem non de casu fortuito, sed de improvise accipiendum est, ut* 6 *notat ibidem glossa, Cujus * rei singulare exemplum extat in Curia Regali, ubi magistratus civitatis Juniwladislavien. ob juvenem quendam, qui casuale homicidium perpetraverat, supplicio affectū, Decreto Regio Anno 1593. feria quinta post festum S. Dorotheæ lato, in hac pœna Wergeldi condemnatus est, addito insuper eidem Magistratui juramēto, quod prædictum juvenem, non injuriandi animo, sed optimo justitiæ zelo, supplicio ultimo affecerit.*

Puer committēs homicidium, an pœna legis Cornelia de sicarijs afficiatur.

SUMMARIA.

1. Puer homicidium committens non punitur lege Cornelia de sicarijs.
2. Infans ab impubere, & eo qui pubertati proximus est, quomodo differant.
3. Pubertas quomodo cognoscatur.
4. Proximus pubertati quis dicatur.
5. Accursij opinio legis vigorem habet.
6. Impuberes & pubertati proximi delinquere possunt, & ideo puniuntur.
7. Etati & imprudentia in omnibus pœnalibus judicijs succurritur.
8. Impubes & pubertati proximus, si delinquat fortuito, vel improvise, vel malitiose, distinguendum est.
9. Infantes & infantia proximi nulloatenus puniuntur.

Similiter & puer * infans committens homicidium, pœna legis Cornelia non tenetur, per express. text. in l. infans. 12. ff. ad l. Cornel. de sicarijs. cujus is est tenor: *Infans vel furiosus si hominem occiderit, lege Cornelia non tenetur: cum alterum innocētia consilij tueretur, alterum sati infelicitas*

felicitas excusat. Quod item juri Saxonico consentaneum esse constat, & text. ejusdem juris *lib. 2. art. 65.* in verbis: *Nullus puer infra annos legitimus cōstitutus, facere quid potest, in quo ad vitam ejus condemnatur.* Hic

- 2 * tamen diligenter distinguendū est, inter infantē & impuberem, accuum, qui pubertati proximus est. Nam infans dicitur, qui nondum septimum ætatis suæ attigit annum, per clarum text. in *l. 1. §. 2.* ibi: *Ita tamen ut pro his, qui fari non possunt, vel absint, ipsi tutores judicium suscipiant: pro his autem, qui supra septimum annum ætatis sunt, & præsto fuerint, auctoritatem præstent.* ff. de ad-
- 3 *ministr. tut.* Pubertatem * verò veteres quidem non solum ex annis, sed etiam ex habitu corporis in masculis æstimari volebāt. Sed Imp. Justin. dignum esse castitate suorum temporum existimans, benè putavit, quod in fœminis etiam antiquis impudicum esse visum est, id est, inspectionem habitudinis corporis, hoc etiā in masculos extēdere. Et ideo sancta cōstitutione promulgata, quæ in *l. 3. C. quando tut. vel curat. esse desin.* extat: Pubertatem in masculis post decimum quartum annum completū illico initiū accipere disposuit, antiquitatis normam in fœminis benè positam relinquens

in suo ordine; ut post duodecim annos cōpletos, viripotentes esse credantur. Nec obstant textus juris Canonici in *c. puberes 3. ext. de de-spōsar. impub.* ubi dicitur: *Eum puberem esse, qui ex habitu corporis pubertatem ostendit, & generare jam potest.* Et puerperas quæ in annis puerilibus pariunt. Et juris Saxonici *lib. 1. art. 42.* in verbis: *Si is, de cujus ætate dubitatur, pubes in locis congruentibus apparebit, annum discretionis eum implevisse credendum est.* Id enim secundū gl. in *l. minor. 32.* in verb. *profect. am. ff. de minoribus.* non de in verecundo illo veteribus Romanis usitato aspectu; sed de honesta ac decenti inspectione habitudinis corporis & faciei, ut puta si circa os lanugo barbæ imminere incipiat, aut tota constitutio corporis annos pubertatis attigisse testetur, intelligendū est. Impubēs * autē quando dicatur proximus pubertati esse, licet in legibus nunquam definitum sit, fortè ob hanc causam, quod tota res pēdeat ex varijs rerum & delictorū circumstantijs, quas prudens iudex diligēter perpendendo, ætatem doli & malitiæ capacem, etiam non attentō numero annorū, facile animadvertet. Accursi⁹ tamen, (cujus opinio * in omnibus ferè judiciorū sub-

5 sellijs, teste Joan. de Imola. in *l. 1. col. 2.*

*sol. 2. de vulg. & pupillar. substit. legis vigore habet, quando nimirum lex non reperitur) in l. pupillum xii. ff. de reg. jur. pubertati proximum masculinum dicit esse eum, qui decem annos & sex menses jam absoluit: Unde etiam consequens est, foemellam pubertati proximam dici eam, quæ novem & dimidium 6 annos complevit. Quoniam * verò hi soli, impuberes scilicet & pubertati proximi, delictum committere possunt, per express. text. in l. sed et si quemcumq. 5. §. 2. ibi: Quod si infans damnum dederit, Aquilia cessat: Quod si impubes id fecerit. Labeo ait, quia furti tenetur; teneri & Aquilia eum. Et hoc puto verum (inquit J.C. Ulpian.) si sit jam injuria capax. ff. ad l. Aquil. idcirco poena quoque afficitur, non tamen tam severe, quemadmodum majores, sed mitius secundum arbitrium Judicis, per tex. in l. auxilium. 37. §. 1. ibi: Nisi quatenus interdum miseria aetatis ad moderandam poenam judicem perduxerit. & c. 7 ff. de minorib. Ferè * enim in omnibus poenalibus judicijs aetatis & imprudentiae succurritur. per l. ferè. 108. ff. de reg. jur. Quod etiam confirmat rescriptum Alexandri 3. Pontificis ad Hermon. Episcop. cujus verba in c. referente. extra. de delictis pueror. sic se habent: Quoniam in pueris relinqui solet multum, quod in*

*alijs provectioris aetatis humana leges dicunt severe corrigendum, mandamus quatenus si constiterit filium praedicti H. intra 14. aetatis suae annum homicidium commississe, memoratum Abbatem moneas & compellas, ut ab eodẽ H. praedictos C. solidos propter ullam consuetudinem non exigat, nec ab ipsa pro temporalis poenae requirat. In eo * tamẽ multum interest, si impubes vel pubertati proximus fortuito casu, vel ex improviso, puta culpa & negligentia, vel sciens & volens malitiose delinquat. Primo enim casu impuberis quã majoris, cui par-citur, deterior hac in parte conditio esse minimẽ potest: prout sup. Obs. praeced. de casibus fortuitis dictum est: secundo verò casu, si delictum non ex animo, sed extrã venit, etiam si noxa non committitur, poenae tamen causa, pecuniae damnum irrogatur, prout in l. 1. C. Si adversus delictum. Impp. Severus & Antoninus rescripserunt. Quod etiam jus Sax. sequi videtur, ut ex text. Sp. Sax. lib. 2. d. artic. 65. patet, cujus ea sunt verba: Occidatur verò aut mutiletur quis à puero, tutor pueri, id à pueri substantia tenetur (secundum wergeldi modum) resarcire, quod de damnis alijs à pueris illatis est dicendum. In tertio deniq; casu, minores aetatis suffragio minimẽ juvantur: cùm malorũ mo-*

res

res inf
per dic
9 cet au
proxim
potẽ q
cense
allega
les. Fr
gistrat
Anno
stum S
erum
suppli
nunci
rium
rius in
num. 3.
& ibid
gorio
anno

OB

U
terva
Corne
dipos

1. V

2. V

3. D

4. P

res infirmitas animi non excuset. per dictā l. i. *si adversus delictum*. Licet autem * infantes & infantia proximi nullatenus puniatur, ut potè quibus doli capacitas, unde censetur delictum, desit, per sup. allegat. *l. infans. ff. de sicarijs.* & similes. Et in Curia Regni, contrā magistratum civitatis Juniwladislav. Anno 1593. feria quinta post festum S. Dorotheæ virginis, ob puerum quēdam novem annorum supplicio capitali affectum, pronunciatum fuisse liquet. Contrarium tamen Jodocus Damhoderius in praxi rerum crimin. c. 84. num. 3. 4. & sequen. omninò statuit, & ibidem exemplū ex beato Gregorio, de quodam puero quinq; annos nato, recitat.

OBSERVA: LXXXVI.

Utrum si vulneratus ex intervallo moriatur, poena legis Cornelia in vulnerantem extendi possit.

SUMMARI A.

1. Vulneratus quando presumatur ex vulnere mortuus.
2. Vulnerantis animus inspiciendus est.
3. Dolus nunquam presumitur, nec animus delinquendi.
4. Presumitur quilibet bonus, donec probetur contrarium.

5. Vulneris qualitas perpendenda est.

6. Medicorum & Chirurgorum iudicium in vulnere quando requiratur.

7. Tempus quo vulnus illatum est, inspicere debet.

8. Vulneratus lethaliter ultra 40. dies vivere non potest.

Vulneratum non * presumi ex vulnere mortuum, si post triduum surrexerit, & super baculū ambulaverit, Accursius in *l. unica. C. de emend. servorum.* testatur. Verum tamē juxta communem DD. sententiam, tria potissimum in eo sunt considerata. Et * primò quidem inspicienda est mens & animus vulnerantis. Nam si occidendi animo vulneraverit, dubium non est, quod puniatur ut homicida, per express. text. in *l. i. C. ad l. Cornel. de sicarijs.* in verbis: *Crimen contrahitur, si & voluntas nocendi intercedat.* quod & glossa juris Saxonici lib. 2. artic. 64. versic. præterea, clare admodum probat. Ac proinde occidendi animo vulnus illatum esse allegās, probare id debet. per tex. in *l. dolum. C. de dolo.* & *l. quoties. §. qui dolo. ff. de probat.* Dolus * etenim nunquā regulariter præsumitur, sicut nec animus delinquendi. argum. *l. merito. si. ff. pro socio.* Et quilibet * presumitur bonus, donec contrarium probetur. argum.

gum. *l. cum pater. 77. §. rogo. 25. ff. de legat. 2.* Deinde* perpendenda est qualitas vulneris, utrum videlicet lethale sit, nec ne? Primo etenim casu subsequuta morte vulnerās omninō punitur tanquam homicida, per text. in *l. ait lex. 21. §. 1. in verbis: Quod si mortiferē fuerit vulneratus, & postea post longum intervallum mortuus sit, inde annus numerandus est, secundum Julianum, ex quo vulneratus est. ff. ad l. Aquil.* Quod usq; adeo verum est, ut quamvis culpa & negligentia ipsius vulnerati, aut etiam imperitia medici mors superveniat, vulnerans ex eo nullam excusationem mereatur. Occidisse enim dicitur vulgō qui mortis causam quomodolibet præbuit, per text. in *l. ita vulneratus. 51. in pr. ff. ad l. Aquil.* Et frustra aliās expectatur id, cuius eventus nihil operari posse videtur. per textum singularem in *l. hac stipulatio. §. divus. ff. ut legat. nomi caveatur.* Secundo verō casu, quando videlicet liquido constat, vulnus non fuisse lethiferum, & læsus nihilominus vita functus esset, vulnerātem pro homicida nō cenferi DD. unanimi ore profitētur, ut notat Julius Clarus. *lib. sent. 5. §. homicidiū. num. 43.* Ita tamen, si non ex læsione illa, sed culpa & negligentia ipsius, morb⁹ qui causam dedit mōr-

ti, superveniat, per text. in *l. si ex plagis. in pr. ff. ad l. Aquil.* Porro* quando dubium est, lethale sit vulnus, nec ne? licet juxta cōmunem DD. opinionem, recursus fieri debeat ad iudicium medicorum ac chirurgorum, ut potē quod unicuique perito in arte sua fides adhibenda sit, per text. in *c. significasti. extra. de homicid.* Cujus rei decretum in Curia Regali, in causa Postrzygaczowie & Gyrowski, civium Casimirien. Anno Domini 1591. prolatum extat; attamen quia interdum Medici & Chirurgi varijs de causis dissentire possunt; ideirco multo tutius est, id arbitrio iudicis committendum esse, qui tam ex relatione medicorum, quā etiā ex qualitate loci & vulneris, alijsq; circūstantijs facile cognoscere poterit, num ex ipso vulnere, an autem ex alia causa decesserit vulneratus. Et ita omnes DD. communiter tenent, teste Julio Claro *d. loco sentent.* Tertiō* temporis quoq; quo vulnus illatum fuit, diligens admodum habenda est ratio. Si enim vulneratus post acceptum vulnus ambulavit per triduum; eo casu etiam si postmodum moriatur, non præsумitur ex illo vulnere decessisse, secundum Accursium, ut sup. in princ. Obs. adnotavi. Quod tamen etiā fallit

fallit in
est vul
casu i
cus bre
gum in
is. ibi:
postea
ictu ma
posse, s
numissu
rijt; qu
ait. hac
eum a t
bas, qu
in super
re, ac su
in Cur
cika civ
ria tecu
monis
8 fuisse
dum s
lus leth
dies viv
d. l. unic
OBS
Stup
minar
antur.

1. St

2. St

fallit in eo casu, quādo notorium est vulnus fuisse lethale. Eo enim casu nihil refert, utrum vulneratus brevi mortuus sit, an post longum intervallū, per text. in l. huic. r. ibi: Si servus vulneratus mortiferē, postea ruina, vel naufragio, vel alio ietumaturus perierit: de occiso agi non posse, sed quasi de vulnerato. Sed si manumissus vel alienatus, ex vulnere perijt; quasi de occiso agi posse Julianus ait. hac ita tam variē: quia verum est, eum à te occisum tunc, cum vulnerabas, quod mortuo eo, demum apparuit. in superiore non est passa ruina apparere, ac sit occisus, ff. ad d. l. Aquil. Et ita in Curia Regali inter Pozoga & Sicika civis Dobrinē. Anno 97. feria secunda in vigilia festi SS. Simonis & Judæ Apostol. decisum 8 fuisse memini. Quamvis* secundum sententiam medicorū, nulus lethaliter vulnerat⁹, ultra 40. dies vivere possit; teste Angelo in d. l. unica. C. de emendat. servor.

OBSERVA: LXXXVII.

Stupratores & violatores forminarum, quibus pœnis afficiantur.

SUMMARIA.

1. Stuprum in jure duplici modo consideratur.
2. Stupri voluntarij qualis ex jure civili sit pœna.

3. Judex estimationem dotis quando facere possit.

4. Mulieres publicè pudicitiam prostituentes, non sunt dignæ legum beneficio.

5. Virgo honesta & nobilis in loco inhonesto constuprata, beneficium legis non habet.

6. Mulieribus impudicis, de raptu & violentia conquerentibus, fides adhibenda non est.

7. Violentum stuprum quid sit.

IN materia criminali cōsequenter etiam illud caput legis Juliæ de stupratoribus & violatoribus, seu raptoribus virginum & viduarum, quibus videlicet illi pœnis afficiendi sint? discutiendum sese offert. Et* in primis sciendum est, 1 stuprum esse duplex, voluntariū & violentum. Voluntarium* est, 2 quod volente & consentiente virgine vel vidua cōmittitur; cujus pœna in jure Civili in §. item lex Julia. Instit. de publ. judic. Si honesta persona sunt, publicatio partis dimidia bonorum; si humiles, corporis coercitio cū relegatione, reperitur. Quæ pœna in judicijs & praxi forensi ad mitiorem illam juris divini reduci solet, Exodi c. 22. cujus etiam in c. 1. tit. de adulterijs. fit mentio his verb. Si seduxerit quis virginem nondum desponsatam, dormieritque cum ea, do-

ea, dotabit eam, & habebit uxorem. Si vero pater virginis dare noluerit, reddet pecuniam juxta modum dotis, quā virgines accipere consueverūt. Judex 3 * verò eam æstimationem dotis, diligenter expensa personarum qualitate, constituere debet. Quāvis enim istæ poenæ non ex arbitrio Judicis imponantur, sed stupratori optio deferatur, utrum malit ducere, an dotare: attamen si in dotem consensum ab eo fuerit, Judex æstimationem illam facere debet. Ac proinde in Curia in causa Catharinæ olim Matthiæ Ciolek Consulis Petric. filiæ, à Nicolao Sekio cive itidem Petric. ob stuprum illatum spe matrimonij intentata, Anno 1591. feria 3. intra octavas festi SS. Corporis Christi, emenda 30. marc. pecuniæ actrici adjudicata fuit. Non obstante etiam exceptione, quod eam virginem non repererit: semper enim juramento mulieris statur cōtra stuprantem, quod virgo fuerit, teste Jodo. Damhod. in praxi rerū crim. cap. 92. num. fin. In mulieribus 4 tamen, * quarum publicè venalis est turpitudine, nequaquā hoc locum habet. Tales enim mulieres non sunt dignæ legum beneficio, per expres. text. in l. quæ adulterium. 29. ibi: *He autem immunes à judicaria severitate & stupri & adulterij præ-*

stentur, quas vitæ vilitas dignas legum observatione non credidit. C. ad l. Jul. de adul. Atque* ob hanc causam, si honesta etiam & nobilis alias virgo, in lupanari aut aliquo inhonesto loco, inter meretriculas reperta comprimatur, caret eo legis beneficio. Cum propter locū & consuetudinem, seu habitum meretriciū, pro impudica omnino censeatur. *Neg. enim honos ei servatur, quæ se in tantum scebus deduxit.* per text. in l. senatoris. 47. ff. de ritu nupt. Ac* insuper, etiam si de raptu seu violentia hujuscemodi inhonestæ mulieres cōquerantur, nullo modo fides illis adhibenda est. Præsumuntur enim quæstus gratia nulli copiā sui denegare posse, teste Philip. Decio in l. invitus. ff. de reg. jur. Nec quicquam in contrarium facit jus Saxonicum, quod in lib. 3. art. 46. disponit: *In meretrice & concubina sua committi violentiā, etsi eam quis præter ejus voluntatem violat, in vita sua condēnetur.* Nam hoc de eo casu intelligi debet, si nimirum è turpi & inhonesta via in viam honestatis redeāt, & viræ priori omnibus modis renuncient, prout glossa ibidem notat, exemplum B. Afræ allegando. Cui etiam adstipulatur Salicetus in l. unica C. de rapt. virgin. asserens iisdem poenis raptorem talium foeminarum

rum

rum subijci, quibus subijciuntur
raptores virginum vel viduarum
honestarum, per d. l. unic. C. de rapt.

7 *virgin.* Violentum* vero stuprū
est, quādo virgines vel viduæ per
vim opprimuntur vel abducun-
tur, & dicitur propriè raptus, de
quo Observatione sequenti agi-
tur.

OBSERV: LXXXVIII.

*De raptu, & quæ pœna raptore
mulierum manere debeat.*

SUMMARI A.

1. Raptus in jure bifariā accipi solet.
2. Raptores mulierum quæ pœna affi-
ciantur.
3. Socj raptorum eadem pœna affici-
untur, quæ & ipsi raptores.
4. Raptores puniuntur, licet mulieri-
bus consentientibus raptus fiat.
5. Raptorum pœna jure Saxonico
qualis sit.
6. Vis mulieri quando fieri dicatur.
7. Mulieri de violentia conqueren-
ti, quando fides adhibenda sit.
8. 9. Statuta Regni de raptu quomodo
disponant.
10. Jure Civili matrimonium inter
raptorem & raptam est nullū.
11. Jure Canonico inter raptorem &
raptam matrimonium fit va-
tum.
12. Inter duo mala minus malum eli-
gi debet.

Raptus* quamvis vulgò bifa-
riā accipi soleat, ut potè cum
alicui mulieri vis & violentia ad a-
ctum venereum inferitur, quod e-
tiam violentum stuprum appel-
latū; aut cum mulier ad contra-
hendum matrimoniū invita ab-
ducitur. In jure tamen hæc duo
crimina uno eodemque nomine,
scilicet raptus appellantur. Cujus
* pœna jure quidem civili est ca-
pitis, per clarum text. in l. unica.
Cod. de raptu virginum. in his verbis:
raptores virginum honestarum, vel in-
genuarum, si ve jam desponsata fuerint,
si ve non, & quarumlibet viduarum fæ-
minarum, licet libertina, vel serva ali-
ena sint, pessima criminum peccantes,
capitis supplicio plectendos decernimus.
Quod multò magis in Deo dica-
tis virginibus, & viduis locum ha-
bet, prout textus ibidem tradit.
Ac præterea bonis etiā omnibus,
si ingenuam quis rapiat, mulctari
debet, per eundem text. in ver-
bis: Sin autem in ingenuam personam
tale facinus perpetratur, etiam omnes
res mobiles & se moventes, tam raptori-
um, quam eorum sodalium, comitum
vel sequentium, qui eis auxilium præ-
buerint, ad dominium liberarum mu-
lierum transferantur. Pœnas* enim
prædictas mortis & bonorum a-
missionis, non tantum adversus
raptores, sed etiam cōtra eos qui
hos

hos comitati in ipsa invasione & rapina fuerint, leges extendunt. Ceteros verò omnes, qui conscii & ministri huiusmodi criminis reperti & convicti fuerint, vel qui eos susceperint, vel quicunque opem eis tulerint, sive masculi, sive foeminae sint, cujuscunque conditionis, vel grad^o, vel dignitatis, poenae tantummodo capitali sub-
 4 jiciunt. Idq; * usque adeò verum est, ut etiamsi volentibus & consentientibus mulierib⁹ raptus fiat, nihilominus tamen huiusmodi raptores supradictis poenis subjaceat. *Stenim* (inquit ibidem textus) *ipsi raptores metu & atrocitate poenae ab huiusmodi facinore se temperaverint, nulli mulieri, sive volenti, sive nolenti peccandi locus relinquetur: quia hoc ipsum velle mulierum ab insidijs nequissimi hominis, qui meditatur rapinam inducitur. Nisi etenim eam sollicitaverit, nisi odiosis artibus circumvenierit, non facit eam velle in tantum*
 5 *dedecus sese prodere.* Jure * autem Saxonico, praeterquam quòd raptores huiusmodi capite puniuntur, per text. lib. 2. art. 13. ibi: *Et virginem opprimit aut mulierem, seu pacem infringit, & qui in adulterio fuerit deprehensus, capite plectitur.* Aedificia etiam praediorum seu villarum, in quibus virgines aut mulieres violenter oppressae, aut post factum

introducdae fuerint, succiduntur, seu ad terram prosternuntur. Similiter omne vivens, quod tempore violentiae illi affuit, ut potè equi, quibus violatae abducebantur, vel qui ad id auxilio fuerant, decollantur, per expr. text. lib. 3. art. 1. Verum hodierna praxi nullibi id jam observatur, sed violator seu oppressor poena tantum capitali afficitur. Quod & in Curia Regni obtinet, cujus rei exempla cuivis obvia esse possunt. Et ita Krafowski ob raptum Tryblowa, An. 1597. feria sexta ante festum S. Mariae Magdalena. Et Lenczowski atq; Malkowski ob stuprum illatum cuidam virgini Giemzianka dictae, Anno eodè feria tertia post Dominicam Misericordiae, condemnati fuerunt. Verum * id in-
 6 primis notandum est, vim in rap-
 7 tu non aliter fieri, nisi quādo mulier magno clamore, qui à vicinis exaudiat, violentia illatam attestata fuerit, per text. in d. lib. 3. art. 1. ibi: *Omnes huius clamoris violentiae infectores, si malefactorē quoquo modo comprehenderint, licet victus non fuerit, non delinquant, dummodo ab eis iudicio presentetur.* Unde * si id
 7 cōtingat in campo, vel sylva procul distante ab hominibus, ita ut vox oppressae à quopiam exaudiri non possit; tunc eo casu fidem ad-
 hiben-

hiben-
 ti; (du
 bone
 comi
 Jodoc
 crimina
 magis
 prelio
 ramen
 verit.
 Divi C
 1368. d
 & opp
 extrat.
 meret
 pra con
 sta fun
 te, per
 nica in
 in hui
 sis, du
 nimir
 quito
 fit, qu
 ne adm
 satisfac
 ri parti
 esse dic
 prafer
 in eo
 causa,
 mulier
 tiente
 raptor
 verò d

hibendā esse mulieri conquerenti; (dūmodo ante actam vitam honestē se gessisse probaverit) DD. communiter statuunt; ut notat Jodoc. Damhöder. *in pract. rerum criminalium. cap. 95. num. 9.* Et quod magis est, si manifesta signa oppressionis in ea apparuerint, & juramento præstito id comproba-
 8 extat. Neq; * vero exinde raptor mereatur excusationem; quod rapta coram judicio dicat, omnia acta suo consensu fuisse & voluntate, per supra allegatum text. d. l. *unice* in verb. *Si enim*. Ratio est, quia in hujusmodi criminibus commissis, duæ personæ offenduntur, pars nimirum læsa, & justitia, seu exequutor justitiæ magistratus. Hinc fit, quod licet delinquens crimine admissio, adversæ parti plenè satisfecerit, nondum tamen alteri parti scilicet justitiæ satisfactū
 9 esse dici potest. Quod * in Regno, præsertim inter personas nobiles in eo raptū, qui fit matrimonij causa, nō procedit. Si enim rapta mulier dicat, se volente & cōsentiente raptum esse perpetratum, raptor est immunis à poena: rapta verò dotem, & bona omnia pā-

terna & materna perdit, juxta dispositionem Statutorum, tam Joannis Alberti Petric. Anno 1496. quā Sigismundi Regum, itidem Petric. Anno 1531. latorum. Jure * autē Civili hujusmodi matri-
 10 monium inter raptorem & raptā, omnimodo est prohibitum, ut videre est ex textu d. l. *unice* ibi: *Nec sit facultas raptae virgini, vel viduae, vel cuilibet mulieri, raptorem suum sibi maritum exposcere, sed cui parentes voluerint (excepto raptore) eam legitime copulent matrimonio.* Et additur ibidem ratio: *Quoniam* (inquit Imperator) *nullo modo nulloque tempore datur à nostra serenitate licentia eis consentire, qui hostili more in nostram reipub. matrimonia student sibi conjugere.* Oportet etenim, ut quicumq. uxorem ducere voluerit, sive ingenuam, sive libertinam, secundum nostras leges, & antiquam consuetudinem parentes vel alios quos decet, petat, ut cum eorum voluntate fiat legitimum conjugium. Quod * item jure Canonico
 11 (cui in hac parte propterea standum est, quod matrimonium sic Sacramentum Ecclesiæ, & in eo lex minor sit Canone, per c. ult. & per. tit. de secundis nuptijs) obtinere videtur, c. placuit. 36. quest. 2: cuius hæc sunt verba: *Placuit, ut hi qui rapiunt feminas, vel surantur aut seducunt, eas nullatenus habeant uxores:*

quamvis eis postmodum conveniat, aut eas dotaverint, vel nuptialiter cum consensu parentum suorum acceperint. Cui concordat c. 1. & c. 2. ibidem: Veruntamē D. Hieronym⁹ Hom. 29. in Evang. recensens quæ sint legitima matrimonia, inter alia etiam hoc quod inter raptorem & raptam consentiente patre contrahitur, legitimum esse affirmat hisce verbis: Secundum scilicet legitimum conjugium est, si virgo in civitate deprehensa à viro, & illi per vim copulata fuerit, si voluerit pater ejus, dotabit eam iste vir, quantum judicaverit pater, & dabit pretium pudicitie ejus. c. tria legitima. 30. quest. 2. Et hæc D. Hieronymi sententia, sacro etiam canone stabilitur, ut videre est Deuter. cap. 22. circa finem. Et ex c. Si autem, 30. qu. 2. non dissimile quid, ex his potissimum verbis: Peracta verò penitentiâ publica, si atas, & incontinentia exegerit, legitimo, & ex utriusq. partis, (raptoris nimirum & raptæ) placito, conjugio socientur. Nam in his non regulam (inquit Concilium Meldense) constituimus, sed quid sit tolerabilius æstimamus, colligi potest: & est text. in c. raptor. 27. quest. 2. & c. cum causa. extra. de raptoribus. Unde consequens est, quod licet hujuscemodi matrimonia sint prohibita; attamen posteaquam consummata jam fuerint,

non dissolvuntur, nec fiunt irrita, idq; majoris mali evitandi causa. Sæpe * enim fit, ut inter duo mala minus malum eligatur, per tex. in c. 2. & sequ. distinct. 23.

OBSERVA: LXXXIX.

An de crimine pacisci aut transigere liceat.

S U M M A R I A:

1. Transigere tam de publicis, quam de privatis causis licet.
2. Transactio de criminibus an sit permissa.
3. Crimina capitalia quæ dicantur.
4. Delicta ne maneant impunita, Reipub. interest.
5. Sanguinem suum redimere cuius licet.
6. Accusatio criminis publici cuius ex populo concessa.
7. Abolitio quid sit.
8. De crimine adulterij cur transigere non liceat.
9. Crimen falsi, transactione an tolli possit.
10. Transigere licet de criminibus sanguinis penam irrogantibus.
11. Jure Saxonum transigentibus de crimine infamia irrogatur.

PERplexam nimis aqua Interpp. juris est hæc quæstio: Utrum videlicet

videlicet de quovis crimine pacisci aut transigere liceat? Regulariter * tam de publicis, quàm de privatis causis transactio videtur esse concessa, per expr. text. in l. 1. §. pen. ibi: *Neg. enim transactionibus est interdictum, sed sordidis concussionibus.*

2 ff. de calumniat. attamen * de criminibus text. in l. transigere. 18. Cod. de transact. sic disponit: *Transigere vel pacisci de crimine capitali, excepto adulterio, prohibitum non est, in alijs autem publicis criminibus, quæ sanguinis poenam non ingerunt, transigere non licet, citra falsi accusationem.* Quoniam verò DD. juris circa interpretationem istius legis mirè sefectorquent: idcirco non absre me facturum existimavi, si rem ipsam ex opinionibus illorum compendiosè collectam, breviter exponam.

3 nam: In primis * itaque sciendum est, crimina capitalia dici, non tantum illa quæ poenam mortis, aut sanguinis effusionem adferunt, sed etiam quæ aquæ, aut ignis interdictione vel deportatione, aut metallo fontes afficiunt, per expr. text. in §. publica. 1. Institut. de public. judicijs. Ac proinde in his, quæ citra sanguinis effusionem fiunt, ideò transactio est prohibita, quia præsumitur reus transigendo adversarium precio corrumpere: & sic iudicium publicum vendere,

ac prævaricari, ut notat text. in l. 1. §. 1. ibi: *Prævaricari est vera crimina abscindere.* ff. ad SC. Turp. Plurimum * siquidem Reipublic. interest, ne delicta maneant impunita, ut inquit text. in l. si operis. 14. ibi: *cum non remitti poenâ facile publicè intersit, ne ad maleficia temerè quisquam profiliat.* Cod. de poenis. Et in l. ita vulneratus. 1. versic. quod si quis. ff. ad l. Aquil. Poenæ enim ad exemplum alijs statuuntur, per textum in l. quamvis. 9. in verb. quatenus tam callidum commentum etiam in exemplum coercere debeat. ff. de bonis eorum qui sub tut. Et sunt metus malorum. teste glossa in l. 1. ff. ne quis eum qui in jus vocat. Maximè verò quòd in huiusmodi crimine transigens pro confesso omninò habeatur. per expr. text. in l. fin. ibi: *In omnibus causis, præterquam in sanguine, qui delatorem corruptis, ex SCto pro victo habeatur.* ff. de prævaricatoribus. Neque aliter transactio censetur fieri, quàm si aliquid detur, vel retineatur, vel promittatur, per textum in l. transactio. 38. C. de transactionibus. At in illis criminibus, quæ sanguinis poenam merentur, diversa est ratio. In his enim utraq; pars tam actor quàm reus, in capitis discrimine versantur. Nam & actorem seu accusatorem, (si nimirum in probatione defecerit.) ex SCto

Turpilliano ad vindictam poscit
similitudo supplicij, per text. in *l.*
fin. C. de Calumniator. Et ideò natu-
ralis æquitaris ratio dicat : ut eo
casu transactio permittatur. Neq;
enim pro confesso transigens in
tali crimine dici potest, cum peri-
culi potius declinandi causa, quã
cōsciētia criminis cōmissi, trans-
egisse videatur, per supra allegat.
textum in *l. fin. ff. de prævaricatorib.*

5 Semper* autem ignoscitur ei, qui
sanguinem suū qualiter qualiter
redemptum voluit, teste Ulpiano
in *l. 1. ff. de bonis eorum, qui ant. sentent.*
mori. sib. intul. Omnis enim (ut inquit
Cicero pro Milone) est honesta ra-
tio expedienda salutis, excepto adul-
terio. Et ideò in Curia quoq; Re-
gni huiusmodi transactiones ad-
mitti solent, prout ex decisione
in causa civium Dobrzyńen. Po-
zoga cum Siecka Anno Domini
1597. feria secunda in vigilia SS. Si-
monis & Judæ Apostol. Et in cau-
sa Magistratus Tucholien. cum di-
ve dicto Kreutzer Anno 96. feria
tertia post festum S. Margarethæ
facta, videre licet. Nec quicquam
in contrarium facit, quod æquẽ
in huiusmodi criminibus, quem-
admodum in illis quæ poenã san-
guinis non adferunt, transactio-
ne interveniente, publica judicia
prævaricari videantur. Hac etenim

transactione nihil detogatur ju-
dicio publico, cum * & accusatio 6
criminis publici ad quemlibet ex
populo, etiam non læsum, perti-
neat, *toto tit. C. & ff. de accusat. idq;*
ob eã potissimum rationẽ, quod
læso corpore, singula membra il-
lius læsa videantur, teste Bart. in *l.*
1. §. si ea. num. 1. ff. de ventre in possessio.
mitt. Quo potissimum respexisse
videtur Constitutio Regni in fœ-
lici Coronatione Serenissimi Re-
gis moderni An. 1588. contra ho-
micidas sancita. Neque verò fru-
stranea est talis transactio, etiam si
alijs relinquatur locus accusandi.
Non enim tam facilẽ quispiam a-
lius, ad quem negotium non per-
tinẽt, reperietur, qui periculum
illud metus S. C. Turpilliani subire
volet. Quamvis olim & hoc obser-
vatum fuerit, quod accusatione
de crimine capitali jam instituta,
nō aliter transactio fieri poterat;
quam si abolitio à Magistratu im-
petraretur. Nam qui ab accusatione
citra abolitionem desistit, punitur per
text. in *l. 1. §. 7. ff. ad S. C. Turpill. lib. 18.*
tit. 10. Est* autem abolitio, qua re? 7
è numero reorum eximitur & a-
boletur accusationis memoria;
per text. in *l. si interveniẽte. 12. ff. eod.*
Sed redeundo ad textũ d. l. transi-
gere. quæri potest : Quæ nam* sit 8
ratio, cur crimen adulterij, à Re-
gula in

gula in

gula in priori membro illius legis expressa exepiatur: cum & illud crimē sit capitale, & poena sanguinis vindiceretur, per expre. text. in l. quamvis. 30. ibi: *Sacrilegos autem nuptiarū gladio puniri oportet. C. ad l. Jul. de adul.* Adhuc quamvis nonnulli ita respondeāt, quod hoc crimen ante tempore Constantini (qui d. l. quamvis. tulit) capitale non fuerit, idq; probare conetur, per text. jur. in l. sua. 14. & l. 18. ff. de testib. lege Claudius. ff. de his quæ ut indignis. & c. l. si quis viduam. ff. de questionib. Et l. 4. §. adulterij. ff. de re milit. attamen verior mihi videtur illa ratio, quā communiter DD. tradunt, quod nimirum transfigens de adulterio in lenocinij crimen videatur incidere, per exp. text. in l. ex lege 2. §. 2. in verb. *Lenocinij quidem crimen lege Julia de adulterijs præscriptum est: cū sit in eum maritum poena statuta, qui de adulterio uxoris suæ quid coeperit: itē in eum, qui in adulterio deprehensam detinuerit. ff. ad l. Jul. de adult.* Quod in eo, qui ultro sine pacto aut trāsactione accusationem criminis illius remittit, minime locum habet, per text. in l. si maritus. 18. & §. 5. ibi: *fortius enim dicitur, eum qui se negaverit acturum de adulterio, postea non audiendum. ff. ad l. Jul. de adult.* Nemo enim in vitius agere vel accusare tenetur. juxta regulam juris in l. in

vitius. 150. ff. de divers. reg. jur. & l. unicam. Cod. ut nemo in vitius agere vel accus. cog. Porro * nec illud, quod in posteriori membro d. legis ponitur (citra falsi accusationem) difficultate caret. Quidā enim hanc particulam, citra, pro sine accipiunt, idq; nō inusitatum esse multis authoritatibus probāt, ut pote l. 1. in verbis: *citra domini voluntatem. Cod. si alia. res pig. l. 1. §. 1. in ver. citra conventionem. ff. de pignaribus. l. falsas. 19. C. de furtis.* in verbis: *citra domini voluntatē.* Unde sic dictum esse voluit: Transfigere de criminibus non licet, sine falsi crimine, id est, nisi transfigens falsi accusationem subire velit. Sed quia hæc particula in jure & alibi pro præpositione (præter) passim usurpatur, ut videre est in l. unica. §. accedit. versic. extraneum. in verbis: *Extraneum autem intelligimus omnem citra parentem per virilem sexum descendētem. C. de rei uxor. act.* idēo tenenda est potius communis opinio, quæ hoc loco non privationem, sed exceptionem significari ostendit, maximē quod de crimine falsi transfigere liceat, idq; probatur per text. in l. ipse. 7. ibi: *Facta igitur trāsactione, difficile est, ut is qui provinciam regit, velut falsum, cui semel acquievisti, tibi accusare permittat. C. ad l. Cornel. de falsis.* Et in l. Polla

2. C. de his quibus ut indignis aufer. ha-
 red. expressè dicitur: Transactionem
 de falso factam non esse remere revo-
 candam. Nec minus id ipsum pro-
 bat text. in l. pen. C. de transactionib.
 in verbis: Nisi forte etiam de eo, quod
 falsum dicitur, controversia orta decisa
 sopiatur, scilicet per transactionem.
 Porro rationem istius exceptionis
 à supra dicta regula, hanc potissi-
 mum DD. tradunt, quod licet fal-
 si vel quasifalsi criminis certa &
 ordinaria præsinita olim fue-
 rit poena, deportationis nimirum. &
 omnium bonorum publicationis, per
 exp. text. in l. §. fin. ff. ad l. Cor. de fal-
 sis. postmodum tamen arbitraria
 esse coepit, ut patet ex l. qui duobus.
 21. & l. pen. ff. ad l. Cornel. de falsis. &
 l. maiorem 4. C. eod. & quidem ita, ut
 etiam ad poenam capitis (si id ma-
 gnitudo commissi exigat) exten-
 di possit, per satis clarum text. in l.
 ubi falsi. 22. C. ad l. Cornel. de falsis. ut
 potè in falsificatione monetae, per
 l. §. fin. verò. C. de falsa moneta. Quo-
 niam verò in huiusmodi crimini-
 bus, quæ poenam sanguinis adfe-
 runt, transactio ob metum immi-
 nentis ex lite periculi permittitur,
 ut supra dictum est; haud imme-
 rito in hoc etiam casu, ubi simili-
 ter litigatores poenam capitis re-
 formidant, & sanguinè suum re-
 dimere videntur, denegari nō de-

bet, & ita tenet glossa in d. l. transi-
 gere. in verbis: falsi accusationem. &
 communiter DD. De alijs verò 10
 criminibus capitalib⁹, homicidij,
 raptus, læsæ Majestatis, & similib⁹,
 impune transigi posse, nemini
 dubiū est, cum nulla lex aut ratio
 huiusmodi crimina à Regula ex-
 cipiat. Jure * autè Saxon. transi- 11
 gentes de crimine famoso, poena
 infamiae notantur, per exp. text.
 lib. 1. art. 37. ibi: Vel qui paciscuntur seu
 concordaverint, pro spolio, furto, vel ea
 reddunt. (alijs textus addunt. & qui vi-
 tam, autim, aut crines redemerint) si in
 his coram Judicio convicti fuerint; no-
 tantur infamia. & jura sunt alieni.
 Quod item confirmat glossa ejus-
 dem juris, lib. 3. artic. 17. Ubi etiam
 consilium datur, quomodo extra
 periculum poenae infamiae de hu-
 jusmodi criminib⁹ transigere vel
 pacisci quispiam possit, ut potè si
 reus cum actore per aliam perso-
 nam de crimine perpetrato com-
 ponat: prout id in regno super
 homicidijs, ob metū poenarum,
 in Constitutionib⁹ expressarum,
 quotidie ferè practitari videmus.
 OBSERVATIO XC.

*Violentiam committens in re-
 bus alicujus qua poena afficien-
 dus sit.*

SUMMARIA.

1. Rapto-

no. *Raptores rerum alienarum mobilium quomodo puniantur.*

2. *In vadens res alienas immobiles qua pena afficiatur.*

3. *Jure Saxonum res alienas violententer occupans in quantum teneatur.*

4. *Violentia privata quando fiat.*

5. *Violentia publica quando committatur.*

6. *Violentiam publicam inferens, quando penam capitis mereatur.*

7. *Deportationis vice hodie succedit bannus, seu proscriptio.*

8. *Violentus possessor ad restitutionem damnorum & expensarum tenetur.*

9. *Distinctio inter bona & mala fidei possessorem in restituendis fructibus.*

10. *Fructus in jure alij dicuntur naturales, alij industriales.*

Bona immobilia violententer occupans, vel res mobiles rapiens in quantum teneatur, haud incongrue quaeripotes. Quia in re varia prodita sunt in jure Civili actiones. Et primo * quidem adversus hujusmodi violentos raptores bonorum mobilium (qui & improbi fures in jure vocantur, prout est text. in pr. Instit. de vi bonorum raptorum.) competit remedium l. 2. C. vi bonor. rap. cujus haec sunt verba: Si res mobiles, quarum in te fuerat dominium perfecta donatione translatum,

violenter haeres donatricis abripuit, vi bonorum raptorum actionem intra annum quidem, quo experiundi potestas fuit, in quadruplum post annum in simplex intendere non poterit. Competit praeterea actio criminis ex lege Julia de vi publica & privata, secundum qualitatem criminis admissi intentanda, ut videre est in l. si quis. 7. C. ad l. Jul. de vi publ. & privata. Contra * illum vero, qui bona immobilia violententer invadit, primum quidem ex interdicto unde vis de eo quod dejectus ille tunc ibi habuit, intra annum: post annum vero de eo, quod ad eum qui vi dejectus, pervenerit, iudicium datur, juxta tenorem l. in pr. ff. de vi & vi armat. Deinde etiam ex constitutione. l. si quis in tantam. 7. C. unde vi adversus hujusmodi violentum occupatorem procedi potest, cujus legis talis est dispositio. Si quis in tantam furoris pervenerit audacia, ut possessionem rerum apud fiscum, vel apud homines quoslibet constitutarum, ante adventum Judicialis arbitrij violententer invaserit: dominus quidem constitutus possessionem, quam abstulit, restituat possessori, & dominium ejusdem rei amittat. Si vero alienarum rerum possessionem invaserit: non solum eam possidentibus reddat, verum etiam estimationem earundem rerum restituere compellatur. Quod item in l. no

abre

abre est. 10. C. eod. tit. circa finem. reperitur his verbis: *Eos namq[ue] jubemus pro tanta sue iniquitatis impudentia, si cognitionis judiciaria eventu fuerint condemnati, rei cuius possessionem sponte restituere usque ad definitivam sententiam minime passi sunt, estimatione victimarum parti una cum ipsa re præbere compelli.* At * jure Saxon. bona aliena sive mobilia, sive immobilia violententer rapientes & occupantes, non alia afficiuntur poena, nisi ut restituant bona ablata, multam iudici solvant, & poenam 30. videlicet solidorum ei, cui vim intulerunt, luant, per expressum text. in Spec. Sax. lib. 3. artic. 47. ibi: *Quicumq[ue] aliquid alij injuriose abstulerit, reddere compellitur cum emenda. Sed si auferens ablatam rem habere non posse juraverit, in ejus estimatione (nisi forte eam suo juramento minuerit) condemnatur.* Pro quo facit alius idem textus ejusdem lib. artic. 43. ibi: *Quarum rerum se homo non jure intromittit, si eas jure dimittere compellatur, cum multa & emenda his renunciare eum oportebit.* Ubi glossa ejusdem juris distinguendo docet, aliam esse violentiam * privatam, cum quis non expectata judiciaria decisione, privata auctoritate, absque vi tamen, bona aliena occupat: quo casu restitutionem rerum vi ablatarum cum omni

causa damni dati, procedere non negat, per jura supra allegata. Aliam * verò publicam, quæ fit manu forti & armata, id est armis, vel quocunque genere reli, quo quis alium invadere possit. Et * casu si hujusmodi violentia inferens accusatus criminaliter fuerit, poena capitis puniri debet: per text. lib. 2. artic. 70. ibi: *Qui vero violentiam committit, est (ut supra dictum est) judicandus, scilicet tanquam violator pacis publicæ, ut notat glossa ejusdem juris lib. 3. art. 20. vers. fina.* Quamvis ex lege Julia poena deportationis tantum, (in cuius * locum hodie successit bannus, seu proscriptio, teste glossa in §. relegati Instit. quib. mod. patria potest. solvit.) imposita sit, per text. in l. qui dolo. c. in fine. ff. ad l. Juliam de vi publica. Sin * verò 8 conveniatur tantum civiliter, tunc hujusmodi violentus occupator, non solum ad restitutionem bonorum, & restitutionem emolumentorum omnium & censuum, quæ ex bonis vi ablati percipi potuissent, compelli debet, (pro ut in causa Gregorij Roth nobilis Annæ Klunowska plenipotentis: & Christophori Slowicowie An. 1588. Sabbato ante festa Pentecostes, S. R. M. judicaverat) sed etiam damna, circa hanc violentiam dejectionem facta, & expensas litis refar-

2 refarci
restitu
distin
& mala
bona f
cet re.
reneru
ctibus
atam li
bus, po
eriam q
ptis. M
qui & p
justam
omnes
turales
tantum
tia quo
cuit, re
inl. cer
§. §. no
Ad ex
est, qu
jure acc
lunt na
sponte
num pr
bores fr
gni, vitu
industr
proven
ra hom
modi s
ris, cen
proino

9 resarcire tenetur. Caterū * quod restitutionem fructuum attinet, distinctio facienda est inter bonæ & malæ fidei possessorem. Nam bonæ fidei possessor, qui videlicet re certo juris titulo possideri tenetur restituere rem cum fructibus industrialibus, ante inchoatam litem perceptis & extantibus, post ceptum vero iudicium, etiam culpa neglectis vel cōsumptis. Malæ autem fidei possessor, qui & prædō dici solet, & nullam justam causam possidendi habet, omnes indistinctè fructus, tã naturales quam industriales, & non tantum eos quos percepit, sed etiã quos percipere debuit ac potuit, restituere debet, per exp. text. in l. certum. 22. C. de rei vendicat. & in §. si non à domino. Instit. de rer. divisio.

10 Ad extremum * obiter notandū est, quod fructus duplici modo in jure accipiantur, ut potè quidam sunt naturales, quos natura sua sponte, sine cultura & cura hominum producere solet, ut sunt arbores fructiferæ, item lac, lana, agni, vituli, & id genus alia: quidam industriales, qui non sua sponte proveniūt, sed industria & cultura hominum opus habent, cujusmodi sunt frumenta omnis generis, census, redditus, & similia. Ac proinde fructus naturales bonæ

fidei possessor præstare cogitur, si ve extant adhuc & à solo sperari sint, si ve jam consumpti sint: quia sine opera & cura ipsius à natura proveniunt, per exp. text. in l. fructus. 45. ibi: quia nō ex ejus factore fructus nascitur. ff. de usuris. & d. l. certū. C. de rei vendicat. Et pars fundi censentur. l. si pendentes. ff. de usu fructu & l. fructus. ff. de rei vendic. Quod tamen ita verum est, si ex ijs fructibus consumptis bonæ fidei possessor locupletior factus sit, alioquin nō tenetur ad restitutionem hujusmodi fructuum per text. in l. bonæ fidei. 48. ff. de acquir. rerum dominio. Fructus vero industriales, si cōsumpti sunt, bonæ fidei possessor lucri facit, neq; ad restitutionem eorū cogi debet, nisi quādo adhuc extant & à solo separati nō sunt, per jura supra allegata, d. l. certum. & d. l. bonæ fidei. Ex hæc de fructibus hoc loco dicta sint, de damnis verò & litis expensis sequenti observatione videre licet.

OBSERVATIO XCI

Damna & litis expensæ, quando & quomodo peti possunt.

SUMMARIA.

1. Expense litis cur victori debeantur, ubi justam causam litigandi iudex cognoscere debet.

3. *Damnum quid sit.* *l. si illo quod*
4. *Impensa triplices in jure reperian-*
tur.
5. *Expensarum litis nomine quid pra-*
stari soleat. *l. si quis*
6. *Victor damna & litis expensas li-*
quidare, ac juramento compro-
bare debet.
7. *Judex modum jurijurando in li-*
tem statuere potest.
8. *Post juramentum praestitum, an*
judex taxationem facere possit.
9. *Jure Saxonum vincens absq; jur a-*
mento & judicis taxatione co-
sequitur aestimationem rei, &
damni accepti.

VICTUM * in expensarum causa victori esse condemnandum, generalis traditur regula, in *l. pro perandam. 13. §. si ve autem. 6. C. de judicij.* Quod ideo fit, ne temerè homines ad litigandū procederent, ut inquit Imp. Justinian. in *pr. l. si sit. de poena temerè litigant.* Unde haud obscure colligi potest, quod si quis justam causam litigandi habeat, etiam si sententia contra ipsum lata sit, non condemnatur in expensis, per textum in *l. qui solidum. 78. §. etiam. 2. ibi.* Nec aliud servabitur in *litis sumptibus*, si ratio litigandi non fuit. *ff. de legat. 2.* Quod ita demum procedit, nisi per stipulationem essent promissae, vel jure

actionis aut ratione contumaciae deberentur. ut in *d. §. si ve autem. 6. C. de judicij.* DD. tradunt. Quando 2
* autem justa causa litigandi esse dicatur, non potest certa dari regula, sed arbitrio judicis relinquendum est, qui ex circumstantijs rei & facti, ac conditione personarū id cognoscere debet. Quoniam verò improbus litigator, (ut inquit Imp. Justinianus in *§. haec autem. l. si sit. de poena temerè litigant.*) qui nullam justam causam litigandi habuit, sed tantum fatigandi adversarij causa litem movit, *damnum & impensas litis inferre adversario suo cogitur* idcirco quid hic damni & expensarum nomine veniat, scire oportet. Damnum * ab adēptione, & quasi diminutione patrimonij dictum esse vult J.C. Paulus in *l. 3. ff. de damno infecto.* Unde consequens est, illud propriè damnum dici, per quod bona facultatesq; nostrae diminuuntur: verū tamen in eo casu etiā illud damnum dici potest, quod ex cessante lucro emergit. Aequum enim est, ut ejus quoq; ratio habeatur, quod quis lucrificare potuisset, nisi lite hujusmodi impeditus esset: quamvis aliās de lucro cessante, diversae sunt DD. opiniones, ut videre est apud Cujacium in *tract. ad Afric. in l. si fundus 33. ff. locati.* In Curia quoque in

que in
urgos
Dom
lucri
haben
4 pen
vis sub
rentia
volup
5 bonu
pensae
qua: ei
sunt,
corum
notar
strum
sibus,
tine
C. de j
de var
unc i
fune
dum
fiscici
79. in v
sarium
fiscici
suore
in Cur
lesci
Magi
An. D
festu
ginis
inde

que in causa Molteri contra Chir-
rurgos Gedanenses Sabbato ante
Dominicam Exaudi An. D. 1597.
lucri cessantis rationem non esse
habendam pronuntiatus fuit. Ex-
4 pensæ vero siue impensæ, quam-
vis sub triplici reperiantur diffe-
rentia, ut potè necessariae utiles &
voluptuariæ. *l. impensæ. 79. ff. de ven-*
5 *borum significat.* attamen * liris ex-
pensæ illæ tantum præstantur
quæ circa litem necessario factæ
sunt, ut potè honoraria advoca-
torum, sportulæ Judicum, salaria
notariorum pro conficiendis in-
strumentis, & redimendis proces-
sibus, ad causam immediatè per-
tinentibus, per text. in *l. sancimus.*
C. de judic. & in l. 1. §. in honorarijs. ff.
de varijs & extrag. cog. Item quæ fi-
unt in viatico, maxime verò quæ
fiunt in esculentis, poculentisq;
dum quis liris causa peregræ pro-
fiscisci cogitur, per text. in *l. cum quæ*
72. in verb. *Eum quem temerè ad ver-*
sarium suum in iudicium vocasse con-
stitit, viatica litisq; sumptus adversario
suos reddere oportebit. ff. de iudicijs. Et
in Curia, in causa honestæ Reginae
Leficina Civis Lublinensis cōtra
Magistratum Civitatis ejusdem
An. Domini 1580. feria sexta post
festū Purificationis B. Mariæ vir-
6 ginis pronuntiatus est. Ac * pro-
inde quando in hujusmodi litis

expensis victus victori cōdemna-
tur, tunc juramentum prius ab eo
præstari debet, per text. in *c. in pri-*
mis. 7. vers. gloriosus. 2. qu. 1. in verbis:
Gloriosus autem Comitibus quicquid
predictus Episcopus per violentiam,
atq; insecutionem ipsius expendisse vel
damnum pertulisse dato sacramento
firma veris, eidem Episcopo restituere
compellatur. Hinc liquidò constat,
quod damna & expensæ à parte li-
quidari, & juramento corporali
confirmari debeant, prout etiam
in Curia Regali, in causa cujusdā
Judæi Majer dicti, cū Joanne Zei-
dlicz, à D. olim Stephano Rege,
An. D. 1580. Vilnæ decretum fuit;
quæ praxis in hunc usque diem
passim obtinet. Ne * tamen actor 7.
hoc prætextu in immensum ju-
ret, potest Judex modum statue-
re jurijurando, ut intra certam
quantitatem juretur, per express.
text. in *l. videamus. 4. §. jurare. 2. ff. de*
in lit. jurand. in verbis: Jurare autem
in infinitum licet. Sed an Judex mo-
dum jurijurando statuere possit, ut in-
tra certam quantitatem juretur, ne ar-
repta occasione in immensum juretur,
quæritur? Et quidem in arbitrio esse Judi-
cis deferre jusjurandum, neane, con-
stat. An igitur qui possit jusjurandum
non deferre, idem possit & taxationem
jurijurando adjicere, queritur? Ar-
bitrio tamen bonæ fidei Judicis, etiam

hoc congruit. Et in l. in actionibus. §. 1. ff. eodem in verbis: Sed Judex potest prestare certam summam usque ad quam juretur: licuit enim & a primo nec de-
 8 ferre. Imo * quod magis est, & post prestitum juramentum licebat olim Judici vel absolvere, vel minoris condemnare, ut videre est in d. l. in actionibus. §. 2. ibi: Item & si juratum fuerit, licet Judici vel absolvere, vel minoris condemnare. Et in h. sanctimus. 15. ibi: Estimatione Judicis quantitate eorum definienda, postquam juratum ab eo fuerit, qui fecit expensas. Cod. de Judic. Idque ex ea potissimum ratione quia illud juramentum est affectionis, quam Judex ex aequo & bono temperare potest. Neque vero de perjurio talis accusari potest, siquidem ex necessitate juris in licem juravit. per l. ult. ff. de in lit. jurando. Hoc tamen ita intelligi debet, ut non promiscue, sed tantum ex magna causa, & non nisi repertis novis probationibus, ab hoc juramento necessario semel prestitum, recedi possit, prout in d. l. videamus. §. pen. express. his verb. traditur: Item videndum an possit Judex, qui detulit jusjurandum, non sequi id sed vel prorsus absolvere, vel etiam minoris condemnare, quam juratum est. Et magis est, ut ex magna causa, & postea repertis probationibus possit. Quod postmodum

jura novo correctum est, ita ut jam post prestitum jusjurandum, Judicis taxatio locum nullo modo habeat, per clarum text. in auth. post jusjurandum. C. de judic. quae sic se habet: Post jusjurandum delatum & prestitum, non licet. Judici amplius taxare: sed & si hodie prius Judex taxaverit, & * ita secundum quantitatem a Judice taxatam juratum fuerit, non habeat licentiam. Judex minus quam juratum fuerit condemnare. Sed si viderit Judex neutrum litigatorum subdi debere rationi sumptuum propter negotij varietatem, sua sententia hoc declaret. Et in Novell. Constitut. 82. §. oportet. in verbis: Maneat ergo etiam nunc in eodem schemate custoditum, illo solo adjecto, si jusjurandum intulerit de expensis Judex victori, scilicet cum quantitate, quae ei visa erit, recte se habere (quae taxationem vocant leges) deinde ille juraverit, non habere licentiam Judicem minus, quam juratum est, condemnare, neque videri tolerantior em legem, quae haec disponit. Ex quibus haud obscure colligi potest, quod damna & expensae, non modo per partem liquidari & comprobari soleant, verum etiam per Judicem taxari & moderari possint: Quod praxis etiam Curiae sequi maluit, prout id ex decisione inter Nicolaum Koezur de Chęciny & Mathiam Pawętha anno 1585. Sabba-

to ante

OBSERVATIO XCII.

to ante Pentecosten facta, videre licet. Obiter autem notandum est, quod litis tantum expensæ tunc victori debeantur, quando reus minus justam causam litigandi habens in causa victus est *d. l. sancimus. C. de judicijs*; ac quando reus ob contumaciam causa cadit, eo casu non solum litis expensas, sed etiam damna, una cum æstimatione rei cõsequi potest, teste glossa in *l. in verbo: tenebitur. ff. de alienat. judic. mu. ca. facta*. Porro jure Saxonum etiam sine juramento & judicis taxatione, reus in æstimationem rei condemnari debet, nisi fortè idem reus mediante juramento suo, minuat seu moderetur hujusmodi æstimationem, per expressum textum in *Sp. Saxon. lib. 3. artic. 47. ibi: Sed si auferens ablatam rem habere non posse juraverit, in ejus æstimationem (nisi fortè eam suo juramento minuerit) condemnatur*. Quod tamen ita intelligitur, nisi res amissa, de quibus agitur, habeant expressam jure Saxonum æstimationem: nam tunc omnino ei dari debet, ut dicit notabiliter glossa in *d. art. 47. supra verbo: Nach den warden. re.* Quæ autem res à jure æstimatæ sint, habes in textu *lib. 3. artic. 51.*

& simili-
bus.

Appellatio ob damna & litis expensas in sententia definitiva omittas, victori an de jure sit permessa.

SUMMARI A.

1. *Appellatio regulariter cuilibet, & à quacunque causa permessa est.*
2. *In causa expensarum litis quando victori appellare non liceat.*
3. *Judex injuria afficitur, quando utraq; pars ab eo appellat.*
4. *Expensæ litis circa prolationem sententiæ peti debent.*
5. *Expensæ litis à judice discerni possunt, etiam si petita non sint.*
6. *Judex expensas litis compensare potest.*
7. *Appellatio à remissione quomodo differat.*
8. *Appellationes quæ in Curia à DD. Assessoribus interponuntur, non habent vim puræ provocationis.*
9. *Judicium DD. Assessorum ob non admissam appellationem nemini ad citare licet.*

ET si verò *regulariter appellatio ab inferiori ad superiorem Judicem, cuivis in quacunque causa, & à quacunque sententia definitiva, vel vim definitiva habente, de jure sit permessa; quippè cum

per appellationem iniquitas judicatum, vel imperitia corrigatur, teste Ulpian. in l. i. in pr. ff. de appellatione. attamen* in eo casu, quando utraque pars, reus scilicet & actor, secundum quem judicatum est, ob id, quod iudex in sua sententia nullam aut minorem fecerit mentionem sumptuum litis vel detrimentorum, ad superiorem iudicem provocat, audiendus non esse videtur, per clarum text. in l. omnem honorem. 10. his verb. Omnem honorem saluum iudicibus reservantes, si quando una pars quasi laesa per definitivam eorum sententiam, provocatione laesa fuerit, interdiciamus alteri parti, quae vicit, pro hoc tantummodo, quod nihil capere pro sumptibus litis vel detrimentis, vel minus, quam oportuerat, iussa est, provocationem offerre. C. quando provocare non est necesse. Iudicium itaque honori id tribuitur ne is, qui sententiam in principali lata approbat, ab ea appellare possit, hoc solo pretextu, quod nulli, aut minoris sumptus litis sententia iudicis fuerint illi adjudicati. Haud* enim minima affici videntur injuria iudex, si utraque pars, tam reus, quam actor, ab eo appellatur. Quod si vero reus condemnatus, ab ea sententia non provocaverit, æquissimum est, ut ob sumptus à iudice omisos, is qui vicit

causam appellare possit. Nullum enim aliud illi remedium superest, quam ut appellationem interponat, per expressum text. in l. terminato. 3. his verbis: Terminato transactio negotio, post hac nulli actio neque ex rescripto super sumptuum petitione praestetur, nisi iudex, qui de principali negotio sententiam promulgavit, cominus partibus constitutis iudicia pronuntiatione significaverit, victori cause restitui debere expensas, aut super his querelam jure competere. Post absolutum enim dimissumque iudicium, nefas est litem alteram consurgere ex litis primae materia. C. de fructibus & litium expensis. Ex quibus* manifestè colligi potest, quod litis expensae circa prolationem sententiae peti debeant, quo casu si iudex id praetermiserit, de proprio huiusmodi poenae subiacebit, & reddere eas parti laesae cogitur, per textum in l. propterandum. 13. S. si vero autem alterutra. C. de iudicijs, alioquin si non fuerint petita, iudex hac poena non adstringitur, attamen* si vult ex officio suo, potest reum condemnare in expensis, per exp. text. in d. l. omnem honorem. ibi: Iudicibus scilicet, si ve florentissimis proceribus sacri nostri palatii: si ve his, quibus pro minore litium aestimatione consultationes delegantur (si per spexerint adjuvandum esse victorem sumptuum perceptione)

etiam

*etiam sine provocatione ejus hoc statu-
entib⁹, & justam eorundem sumptuum
quantitatem definitentibus. Cod. quan.
provoc. non est neces.* Atque utinam

id in Curia quoque Regni sæpe fi-
eret, quo improbi litigatores, &
à judicio DD. Assessorum ad Re-
giam Majestatem protrahendæ li-
tis, & adversarii fatigandi causa
temerè provocâtes, metu hujus-
modi & similium (quæ in arbitrio
judicis consistunt, per textum in
l. eos C. de appella.) poenarum, facili⁹
coerceri possint. Equidem lites
nō essent tam crebræ & planè im-
mortales, simulq; miselli homi-
nes, qui aulam sectantes vix è mē-
dicata stipe vitā ducere possunt,
aula relicta, agriculturæ operiq;
domestico vacarent impensius.

6 Ac insuper* hujusmodi expensæ
litis à judice possunt compensari,
ita tamen, ut in sententia causa
cōpensandi exprimatur, per text.
*in Nov. 82. §. oportet. in verb. Oportet
autem. expensarum rationem judices
omnino examinare.* Causa verò cō-
pensandi ea potissimum videri
potest, quādo utraq; pars causam
litigandi se habuisse comproba-
vit. Nec interest quod expensæ u-
triusq; partis raro coæquari pos-
sint, ut potè quod plerumq; una
pars plura sentiat incommoda, &
sumprus faciat majores, quam al-

tera: Id enim ob justam litigandi
causam, quā pars utraq; se habuisse
se agnoscit, injure nō attenditur:
prout etiam in praxi Curia quō-
tidie fieri videm⁹, cujus rei exem-
pla recensere supervacaneum fo-
ret. Ad extremum * notanda est 7
hoc loco differētia inter appella-
tionem & remissionem. Quamvis
enim hæc duo in jure, per text. *l. cū
à nobis. §. C. de dilationib.* conjungan-
tūr, & utrumq; in eo conveniat,
quod causa ab inferioribus & mi-
noribus judicibus, ad majores &
superiores, à quibus dati sunt, re-
feratur, *toto titulo ff. quis & à quo ap-
pelletur.* attamē in eo maxime dif-
ferunt, quod appellatio judice, &
plerumq; parte invitis fiat: remis-
sio verò ultro à judice & partibus
ipsis interdū consentientib⁹ per-
ficiatur, quæ etiā consultatio ap-
pellari potest. *l. in offerendis. 37. §. l.
ult. C. de appellationibus.* Erideo * in 8
Curia Regni omnes causæ, quæ à
judicio DD. Assessorum ad Regi-
am Majestatem devolvuntur, nō
puræ provocationis, & increpa-
tionis sententiæ, sed remissionis
potius vim obtinent; ita * ut per 9
antiquissimam Curia praxin, de
non-admissis appellationib⁹ à ju-
dicio DD. Assessorum per adima-
tiones contendere liceat nemini.
Alioquin qui temerè hujusmodi
citatio-

citaciones impetrare præsumpserint, sessione turris, vel alia poena arbitraria affici debent; prout contra Zabokrzecki Anno 1591. pronunciatum, & severeque prohibitum est, ut in posterum, neq; ille ipse, neque quisquam alius ad ea consilia descendere præsumat.

OBSERVATIO XCIII.

Appellatio intra quod tempus insinuari debeat.

SUMMARI.

1. Appellatio quando insinuari olim poterat.
2. Hodie ad insinuandam appellationem decendum competit.
3. Decendum in appellatione currit à tempore scientie.
4. Extraordinaria appellatio qua dicitur.
5. Metus in jure quomodo accipiendus sit.
6. Appellatio jure Saxonum viva voce statim, & in continenti fieri debet.
7. Appellatio intra quod tempus prosequenda sit.

TEMPUS insinuandæ appellationis à definitiva sententia jure Civili erat olim biduum, * in causa propria aut triduum, in aliena, per l. 1. §. biduum. s. ff. quando ap-

pel sit. Et clarius in l. eos. 6. §. ult. C. de app. in verb. *Sin autem in judicio propriam quis causam fuerit persecutus, atq; superatus voluerit provocare, eodem die vel altero libellos appellatorios offerre debet. Is vero qui negotium tuctur alienum, supra dicta conditione etiam tertia die provocabit. Quod* * tempus postmodum ab Imperatore Justiniano summa juris æquitate ad decendum usque productum est, ut patet ex Novell. 23. cap. 1. quæ sic se habet: *Et sancimus omnes appellationes sive per se, sive per procuratores, seu per defensores, vel curatores vel tutores ventilentur, posse intra decem dierum spatium à recitatione sententiæ numerandum, iudicibus ab ijs, quorum interest, offerri, sive magni sive minores sint, ut liceat nimirum intra id spatium plenissimè deliberare, sive appellandum ei sit, sive quiescendum, ne timore instante opus appellatorium frequentetur: sed sit omnibus inspectio nis copia, quæ indissolubiles hominum calores potest refrenare. Quod* * decendum (juxta communem DD. juris opinionem) currit statim à tempore latæ sententiæ, adeoque de momento in momentum, ita ut etiam dies feriati includantur, & hora, qua sententia lata fuit, assignetur, ut præclare notat Speculator tit. de appellatio. §. restat. num. 3. Ita tamen, ut ex tempore scientiæ, quo

quo

quo nimirum sententia in præjudicium partis appellantis lata esset, decendum illud cōnumere-
tur, per clarum text. in c. de certati-
oni. in verbis: postquam sciauerit text.
de appellationib. in sexta. Idq; DD. ju-
ris etiam ad extraordinariam ap-
pellationē extendere solent, cum

4 *videlicet iudicis, à quo appella-
tib. interponi debebat, eo tempo-
re copia haberi non potest: ut po-
tē quia absens est vel propter me-
tum, aut aliquam suspicionē co-
ram eo appellari non pōtest; tum
eo cāsu, si intra tempus à jure defi-
nitum, corā alio Iudice, notario,
testibus alijsq; personis honestis
id declaret ac protestetur, quod à
gravamine per iudicem ordinari-
um sibi illato appellare voluerit,
appellatio de jure subsistere po-
test, pro quo express. est text. in c.
fin. ext. de appellat. cui? hæc sunt ver-
ba: Si iustus metus quo minus appella-
veris te excusat, ad appellationis repu-
tari beneficium convolasse, dummodo
intra tempus, quo licet provocatur, co-
ram iudice à quo appellasse volueris: vel
si habere copiam ipsius nequivisti, in præ-
sentia bonorum virorum protestatione
super hoc proposita causas appellationis
duxeris exprimendas. Cui ad stipula-
tur quoq; textus in l. 2. C. de his qui
per metum iudic. non appell. in his po-
tissimum verbis: qui verò quā susti-

nuerunt, contestatione publicè proposita,
intra dies videlicet legitimos, quibus
appellare licet, causam appellationis e-
videnti affirmatione distinguant: ut
hoc facta, tanquam interposita appella-
tione, ipsdem aequitatis adminicula tri-
buantur. Metus * autem talis hic
intelligi debet, qui nō vani sit ho-
minis, sed qui merito & in homi-
nē constantissimū cadat, & qui sit
majoris malitatis ut inquit J. C. in
Ulpian. in l. 5. & Gajus in l. 6. ff. quod
met. caus. gest. erit. Huiusmodi itaq;
extraordinariæ appellationes eti-
am in Regno locum habet, quod
& in Curia, in causa inter Jacobū
Trunek, & Zachariam Hartman
cives Gedanen: Anno 1591. com-
probatum fuit. Porro * jure Sa-
xonum aliter se res habet: nam
hoc jure appellationes viva voce
statim & in continenti (seu ut vul-
gō dicunt, stāte adhuc pede) post
latam sententiā fieri debent, per
text. in Spec. Sax. lib. 2. art. 6. ibi: Et à
sententia quam audierit, non appella-
verit, postmodum ei contradicendi &
appellandi facultas denegetur, ubi in
vulgari textu ponitur verbis: nu
hand / quod significat statim & in
continenti. Rationem vero diver-
sitatis glossa dicti art. 6. hanc potis-
simum adfert, quod jure Saxon.
partes interrogentur, num acqui-
escant latæ sententiæ, an non? Cui

si semel consenserint, postmodum eandem in dubium vocare nulla ratione queant. *Nemo enim* (juxta vulgatam regulam juris, in *l. nemo. 71. ff. de reg. juris.*) *poteſt mutare conſilium ſuum in alterius injuriam.* Quod ita quidem accipiendum eſſe volunt, ut quamvis appellatio viva voce in contineri poſt latam ſententiam fieri debeat; inſinuatio tamen illius intra decem dies fieri poſſit, prout etiam in Curia in cauſa Schopmanni civis Rigé. contra Magiſtratum civitatis ejusdém Anno 1596. Sabbato poſt feſtum S. Joannis Baptiſtæ judicatum fuiſſe memini. Tempus* verò proſequendæ appellatiſonis jure civili eſt annus, & ex cauſa biennium, ut in *auth. ei qui. C. de temp. & repar. appell. & latius in Nov. 49.* Jure autém Saxonum ſex ſeptimanarum, ut eſt text. *lib. 2. artic. 12.* in verbis: *Et infra ſex ſeptimanarum tempus conſirmatam ab imperio ſententiám reportet,* & gloſſ. ibidem rationem diverſitatis tradit, quòd videlicet Jure civili appellantes Curiam ſequi oporteat. Saxones verò appellatiſonem non proſequantur, niſi cù Rex cùm Curia ſua in Saxoniam advenerit: quo Privilegio in Regno Cracoviénſi etiam uti palam eſt. Hinc colligitur, quòd appellans, ſi infra fatalia appellatiſonis

expeditionem cõſequi nequeat, ideò nò ſuccumbat in cauſa. Quis enim (ut ibidem gloſſ. tradit) cogere poteſt Imperatorem, ut ipſe jus dicat cùm quis voluerit, ſed expectare oportet, quoad voluntas ipſi⁹ interceſſerit. Hodie quoque ad tempus proſequendæ appellatiſonis jus Civile in praxi obſervatur: prout in Curia inter Strzegulski, & Teſniadi civem Lublinen. Varſovię anno 1596. Sabbato ante feſtum S. Margarethæ deciſum fuiſſe liquet.

OBSERVATIO XCIV.

Anea, qua coram Judice à quo non ſunt allegata aut probata, coram Judice appellatiſonis de novo allegare aut probare liceat.

SUMMARI A.

1. *Apud Jdicem appellatiſonis an liceat non allegata allegare, & non probata probare.*
2. *Jure Culmenſiſdem obtinet quòd Jure Civili.*
3. *In termino proſequendæ appellatiſonis, licet articulos novos proponere, ſed prioribus non contrarios.*
4. *In cauſa appellatiſonis novæ probationes fieri non poſſunt.*
5. *Exceptiones in cauſa appellatiſonis quales proponere liceat.*

Congruit superiori etiam hæc
 I. Quæstio: An ea * quæ coram
 iudice à quo, nō sunt allegata aut
 probata, coram iudice appellati-
 onis de novo allegare aut proba-
 re liceat? Quia in re Imperator Ju-
 stinianus divina sanctione ita de-
 cernit: *ut licentia quidem pateat in*
exercendis cōsultationibus, tam appel-
latori, quàm adversa parti, novis etiam
adsertionibus utēdi vel exceptionibus,
quæ non ad novum capitulum, perti-
nent, sed ex illis oriuntur & illis con-
junctæ sunt, quæ apud anteriorem Ju-
dicem noscuntur propositæ. Sed et si qua
dicta quidem allegatio monstrabitur,
vel instrumentum aliquod prolatum,
probationes tamen illo quidem defue-
runt tempore, verum apud sacros cogni-
tores, sine procrastinatione præberi po-
terunt: id quoquē eos admittere, quo
exercitatis jam negotijs plenior subve-
niatur veritatis lumine. l. 4. C. de tem-
por. & reparat. appellat. Cui concor-
 dat text. in l. eos. 6. §. si quid. his ver-
 bis: *Si quid autem in agendo negotio*
minis se allegasse litigator crediderit,
quod in iudicio actō fuerit omissum:
apud eum qui de appellatione cognos-
cit persequatur. Ubi sequitur sta-
 tim, dignum sane Imperatoria
 Majestate elogium: Cum (Inqui-
 unt Imp. Dioclet. & Maxim.) *vo-*
tum gerentibus nobis aliud nihil in Ju-
dicij, quàm justitiam locam habere de-

beret, necessaria res forte transmissa,
non excludenda videatur. C. de appell.
 Quod jure * Culmensi quoq; ob-
 tinet. Et Curia in causa ejusdem
 juris id sequi nō dedignatur, pro-
 ut in causa Joannis Thedaldi Ple-
 dipotentis Casparis Scumph civis
 Norimbergen. contra Melchio-
 rem Walbach, Consulem civitatis
 Varssovien. Anno 1588. Similiter
 in causa Arculariorum Varssovi-
 en. contra Zakrocimen. An. 96.
 die 18. Octob. & alijs quampluri-
 mis, judicatum fuit: quamvis in
 alijs causis juris Maydeburgenfis
 secus fiat. Verum tamen supra di-
 cta * non simpliciter, sed suo quo-
 3 dam modo vera esse sciendum est:
 ita nimirum, ut in termino prose-
 quendæ appellationis liceat qui-
 dem articulos novos proponere,
 non tamen prioribus directè cō-
 trarios, sed dependentes à priori-
 bus, & faciētes ad causam. Exem-
 pli gratia: si in prima instantia pe-
 tij bovem, postea in causa appel-
 lationis peto equū, & induco no-
 vas probationes ratione equi, id
 non procedit: sed si peto rem me-
 am jure dominij, nō tamē ad spe-
 cialem causam me adstringo, po-
 stea in processu causam emptio-
 nis sum persecutus, & succubui;
 possum nihilominus in appellati-
 one persequi causam donationis,

vel aliam, ex qua dominium potest acquiri: quia ista nova causa potest includi sub primo libello generaliter de dominio loquente: quod etiam haud obscure innueretur videtur supra citata l. per hanc

C. de tempor. & rep. appellatio: Porro
4 novæ * probationes, quæ fiunt per testes etiam super iisdem articulis, vel directo contrariis, in causa appellationis fieri non possunt, per clarum textum in *cl. fin. de testib.* his verb. *Testibus ritè receptis, & eorum attestationibus publicatis, si cut non licet super eisdem, vel directo contrariis articulis alios vel eosdem testes in principali causa producere; sic nõ debet in appellationis causa licere. Cum non minus in appellationibus, quam in principali causa subornatio sit timenda.*

5 Exceptiones * verò tantum illæ, quæ post litem contestatam opponi possunt, rectè in causa appellationis proponuntur; non etiam hæ, quas ante litem contestationem proponi necesse est, per textum in l. ita. 13. his verbis: *Ita demum super lite proseguenda, quam tibi mater mandavit, actionem intentare potes, si cum primùm litem contestare ris, non est tibi eo nomine opposita præscriptio militiæ, quod nec cum appellatione agitur, tibi objici potest.*

C. c. Cod. de procurat.

OBSERVATIO. XCV.

Appellatio ad superiorem intermisso medio iudice, an sit permessa.

SUMMARI A.

1. Appellari ad superiorem intermedio Iudice omisso, cur non liceat.
2. Magdeburgum est sedes Municipalis juris Maydeburgensium.
3. In Polonia ex Maydeburgo jus petere quando cessatum sit.
4. De appellatione ad intermedium iudicem juris dispositiones.
5. In appellationibus consuetudo loci attendenda est.
6. Consuetudo civitatis Cracoviensis in appellationibus interponendis.
7. Casus quibus ad intermedium iudicem appellatio omitti possit.
8. Jure Canonico intermisso medio Iudice appellari potest ad Curiam Romanam.

Quod * appellari non possit ad superiorem Iudicem intermisso medio, originè ex jure municipali Maydeburgensi traxisse videtur. Nam * cum in ea civitate Otto Imperator primam sedem juris Municipalis collocasset, voluit ut omnes de Polonia, Bohemia, ab Hallensibus primum (quæ fuit civitas secunda post Maydeburgum

burgum & in iure illius fundata) sententiam in iure peterent: vel si hæc non placuerit, eo Magdeburgo eam apportare possent, prout gloss. in confirmatione Privilegij juris Municip. ab Imper. Ottone cognomento Ruffo, An. D. 975. feria secunda ante Pentecostē facta, tradit: idq; per exp. text. juris Municip. art. 10. in verbis: *Ea propter omnes de Polonia, Bohemia, de Marchia, Misnenses & Lufacen. jus suum in appellando ex Halla reportare debent. Si verò Hallenses in sententia deficiant, vel invenire ignoraverint, eandemq; querere ex Magdeburgo debent, & reportare coguntur.* Quod * multis postmodū temporibus in Regno servatum fuisse, certum est. Verū cū litium crevisset numerus, nimis durum & difficile id visum est hominibus, à civitate, quæ tot locorum intervallis distat, de relevissimi etiam momenti, sententiam juris expectare. Quapropter ad instar istius juris consuetudo invaluit, ut ex oppidis ad sex Regni civitates, in quibus jus supremum, quod etiā Magdeburgense vocant, fundatum est, appellationes devolvantur, illudque pro intermedio iudicio observari sole-
4 at. Porro * de hac instantia appellationis ad intermediū iudicem, est dispositio non solum juris Im-

perialis, prout ex text. in l. Imperator. 21. in verb. *Imperatores Antoninus & Verus rescripserunt, appellationes, quæ rectè ad Principem factæ sunt, omnis his, ad quos debuerunt fieri, ex imo ordine ad Præsides remitti.* ff. de appellation. & relat. videre licet; sed etiam juris Provincialis Saxonici Sp. Saxi lib. 2. ar. 12. ibi: *Appellat quis contra sententiam, ad digniorem iudicem tenetur appellare; & ultimo ad Regē.* Quod & in curia observatum fuisse, praxis continua docet. Et in causa Jacobi Blaszkowicz civis Varssoviensis. & Conf. civitatis ejusdem: Item in causa Sulikowski cum Cwiklicz Anno 91. iudicatum est. Nequaquam enim jurisdictiones cōfundi debent, per l. nemo. C. de jurisdic. omnium iudic. Nisi * tamen consue-
5 tudo loci in cōtrarium sit: magna etenim in hujuscemodi solennitatibus usus & cōsuetudinis solet esse autoritas, per text. in c. Romana Ecclesia. 8. in verbis: *nisi aliud Remensis Ecclesia de consuetudine competat in hac parte, de appell. in sexto.* Cujusmodi * consuetudo etiam in
6 Regno apud Cracoyiens. locum habet, apud quos à sententia Consulū intermisso medio Iudice, directo ad Regē appellatur, præterquam quod à iudicio Scabinali ad jus supremum, de quo supra dictū est, inde autem post Curiam

- S. R. Mris. provocationes fiant.
- 7 Velfi * talis casus intercedat, in quo ad intermedium Judicē appellari non possit, puta si Judex suspectus, aut diu absens sit, ut notat Bart. in l. 1. §. si quis. ff. de appel.
- 8 Sed * hæc jure Canonico aliter se habent, ubi omisso Judice intermedio, semper potest appellari ad Romanam Ecclesiam, per textum in c. ad Romanam. 2. qu. 6. in verbis: *Ad Romanam Ecclesiam omnes Episcopi, qui voluerint, vel à quibus necesse fuerit, quasi ad caput suffugere, eamq. appellare debet. Et c. Cui omnino ad stipulatur aliud. c. d. 2. causa. qu. 6. quod sic incipit: Ad Romanam Ecclesiam ab omnibus, maxime tamen ab oppressis appellandum est, & concurrendum quasi ad matrem, ut ejus uberibus nutriantur, auctoritate defendantur, & à suis oppressionibus releventur: quia non potest nec debet mater oblivisci filium suum.*

OBSERVATIO XCVI.

Appellationi utrum renunciare liceat.

SUMMARI.

1. Unicusq. licet his, quæ pro se introducta sunt, renunciare.
2. Appellationi non nisi partibus consentientibus renunciare licet.

3. Renunciatio appellationis fit aut expresse aut tacite.
4. Appellationi intra quod tempus renunciare liceat.
5. Moribus Francorum appellationi licet renunciare, donec sit decisa: quod & in Regno obtinet.

IN eadem materia etiã hæc quaestio sese offert: Utrum videlicet beneficio appellationis renunciare liceat; Et quamvis juxta vulgatam Regulam juris, unicuiq. * liceat his, quæ pro se introducta sunt, renunciare, per l. pen. C. de pactis. Quod & in hac quaestione per clarum textum in l. si quis libellos. 28. C. de appellatio. dicendum videtur, cujus ista sunt verba: Si quis libellos appellatorios ingesserit, sciat se habere licentiam arbitrium commutandi, & suos libellos recuperandi, ne justæ pœnitudinis humanitas amputetur. Revera * tamen non nisi partibus consentientibus talem renunciationem subsistere posse, testatur textus l. fin. in fine. ibi: Si autem partes inter se scriptura interveniente, paciscendum esse crediderint, nemini parti licere ad provocationis auxilium pervenire, vel ullum fatale observare: eorum pactio nem firmam esse censemus. Legum etenim austeritatem in hoc casu volumus mitigari. Cod. de appellation. Unde liquido constat, quod talis renun-

ciatio

ciationem non nisi pacto inter partes inito, fieri possit, prout etiā textus juris Saxon. lib. 2. art. 12. his verbis innuere videtur: *Et etiam, qui sententiam adinvenit, ab ea recedere non licebit, nisi ab isto, in cuius profectum pronunciatum est, consentiatur.*

Atqui hoc ita accipiendum est, si videlicet expresse fiat renunciatio. Potest enim illa fieri expresse vel tacite. Expresse fit per verba expressa specifica, declarantia ipsam renunciationem appellationis: neque ramen inducitur eo ipso, si quis dicat se stare sententiæ iudicis, ut notat Robertus Maranth. in Specul. aureo pag. 523. num. 347. Tacita verò renunciatio potest pluribus induci modis, ut potest per desertionem appellationis, vel quando appellas post factam appellationem causam tractat coram iudice à quo appellavit: hoc etenim facto videtur appellationi suæ renunciare, quod exprimitur in c. sollicitudinem. 54. illis verbis. *Cum ille appellationis prosecutioni renunciasset tacite videatur. extra. de appellat.* Quod etiam confirmatur decreto Curiae inter Zerebowicz & Szeper Armenos An. 97. die ult. April. lato. His ita stantibus, quod appellationi expresse vel tacite renunciari possit, quodq; etiā Curiae praxis tenet, prout & in causa

Joannis Sulikowski & Samuelis Czwiklicz Anno 91. decisum fuisse liquet. De eo tamen dubia est apud Interpp. juris quaestio: Intra quod videlicet tempus appellationi renunciare liceat? Et in jure quidē Civili nulla ejus rei fit mentio: Jure autē Canonico permittitur renunciare appellationi, donec superiori sit oblata, per c. quavis. 10. ext. de electione. in 6. his verbis. *Ceterum in praemissis omnibus casibus liceat partibus ab hujusmodi appellationibus (nulla tamen interveniente pravitate) recedere, antequam praefata sedi fuerint presentata.* Moribus vero Francorum (quod & in Regno observatur) donec sit decisa appellatio, licet renunciare, teste Imbert. lib. 2. Olim verò apud Roman. intra triduum à libellis appellatorijs (quorum fit mentio in d. l. si quis libellos.) ingestis, hoc tantum permittebatur, quod ex C. Theodosiano cognoscere licet.

OBSERVAT: XC VII.

Utrum in causa criminali appellatio permitti debeat.

SUMMARI A.

1. Appellatio in causa criminali ex jure Civili est permissa.
2. Criminalis manifesti convicti appellare non licet.

3. Accu-

31 *Accusatus criminaliter in jure Saxonum appellare non potest.*

4. *Praxis Curiae juxta Saxonum sequitur.*

5. *Lipsenses Scabini à sententia definitiva appellationem in causis criminalibus locum habere tradunt.*

AD extremum non inutiliter quæri potest: an appellatio in causa criminali de jure sit permissa? Et jure* quidem Civili ex rescripto DD. Impp. Arcadij & Honorij appellationem ad supplicium damnatis, summa humanitatis ratione esse concessam, manifestò liquet. Cujus rescripti verba in l. addictos. 29. C. de appell. sic se habent: *Addictos supplicio, & pro criminum immanitate damnatos, nulli per vim atq. usurpationem vindicare liceat accipere: quibus in causa criminali humanitatis consideratione, si tempora suffragantur, interponenda provocationis copiam non negamus.* Et additur ratio: *Ut videlicet ibi diligentius examinetur, ubi contra hominis salutem per errorem vel gratiam cognitōris oppressa putatur esse justitia.* Quod 2 *non de his, qui criminis manifestè convicti sunt, DD. Juris intelligi volunt, talibus enim appellatio justè denegari potest, per clarum textum in l. observare. 2. C. quorum appellat. non recipiantur. Ubi itidem Impp. Constantinus & Con-

stantinus ad Hieroclem Cōsulem Syriæ Cōles. sic rescribunt: *Observare curabis, ne quis homicidarum, veneficorum, maleficorum, adulterorum, itēque eorum, qui manifestam violentiam commiserunt, argumentis convictus, testibus superatus, voce etiam propria vitium scelusq. confessus, audiatur appellans.* Sicut enim hoc observari disposuimus; ita æquum est, testibus productis, instrumentisq. prolatis, alijsq. argumentis praestitis, si sententia contra eum lata sit, & ipse qui condemnatus est, aut minimè voce sua confessus sit, aut formidine tormentorum territus, contra se aliquid dixerit; provocandi licentiam ei non denegari. Quibus ad stipulatur etiam jus Canonicum in c. cum sit Romana. s. s. fin. ext. de appellat. lib. 2. tit. 27. his verbis: *Præterea si raptor sit, vel violentus detentor alienæ rei, qui appellat: hujusmodi appellatio facta in judicio apud Ecclesiasticas personas solet audiri, nisi forte manifestus raptor vel fornicator existat, sicut ille, quem absentem & irrequisitum Apostolus excommunicavit.* Porro* jus 3 Saxonum accusatū criminaliter omninò appellare non posse tradit, prout in textu lib. 2. artic. 12. ibi: *Qui pro injuria comprehensus in judicio presentatur, sententias increpandum non habeat potestatem, videre licet.* Quo* jure Curia quoq; in hujus- 4 modi casibus uti solet, cujus rei exempla

exempla
Neq; ca
servati
cius ma
quisq;
corum
tādem
aut deli
alibi Ul
cujus ve
pans. ex
pinio, pr
quam sen
quid alleg
denda pe
re. & c.
ita intel
definitiv
na capio
brorum
su etiam
cum est

OBSE

Utrum
appellat

S

1. App

2. Exce

3. Ar

4. Ca

exēpla cuius obvia esse possunt. Neq; caret ratione juris istius observatio, ne videlicet delicta diutius manerent impunita. Quotus quisq; enim est istorum malefactorum, qui non velit quaecunque tādē ratione ultimum differri aut deludi supplicium, quod etiā alibi Ulpian. JC. notatū reliquit, cuius verba in l. si quis. §. in pr. ff. de pœnis. extant: Ceterum ut mea fert opinio, prorsus eos non debuisse, posteaquam semel damnati sunt, audiri, quicquid allegent. Quis enim dubitat, eludenda pœna causa ad hæc eos decurrere. *re. &c.* Quod * Lipsenses Scabini ita intelligunt, nisi per sententiā definitivā reo vel inculpato pœna capitis vel mutilationis membrorum imponatur. Eo enim casu etiam hoc iure appellationi locum esse pronunciarunt.

OBSERVA: XCVIII.

Utrum à sentētia arbitrorum appellatio admitti debeat.

SUMMARI A.

1. *Appellatio in causa compromissi locum non habet.*
2. *Ex compromisso nulla oritur actio.*
3. *Arbitrorum sententia etiam iniquestari debet.*
4. *Arbitrorum tria genera in iure reperiuntur.*

5. *Appellatio à sententia arbitri juris & arbitratoris locum habet.*

6. *Opinio quorundam in causa compromissi pœna & stipulatione vallati, si sententia manifestā iniquitatem contineret, locum esse appellationi.*

7. *Explicatio l. non distinguemus. §. cum quidam. ff. de recept. qui arbitr. recept.*

8. *Partium consensus ad incognitum referri possit.*

9. *Decisio DD. Assessorum Curie Regalis.*

IN causa Gratiani Gonsalis Civis Mariæburgensis, contra Compromissarios, & Henricum Meithe partem adhaerentem, An. Domini Millesimo Sexcentesimo secundo, feria quinta post festum Visitationis Beatæ Mariæ virginis, coram iudicio DD. Assessorū Curie Regalis agitata, non parvi momenti vertebatur quæstio. Utrum videlicet à sentētia arbitrorum appellare, & per consequens ad arbitrium boni viri eādem revocare liceat? Sanè * juris id manifesti esse videtur, quod à sentētia arbitri, si nimirum compromissum stipulatione & pœna sic vallatum, appellare non liceat: idq; propterea, quia * inde nulla oritur actio, sed metu pœnæ stari

Nn

debet

debet sententiæ arbitratorum, per
express. text. in l. 1. in verbis: *Ex sen-
tentia arbitri ex compromisso iure per-
fecto aditi, appellari non posse*, sapè re-
scriptum est: quia nec iudicati actio in-
de præstari potest, & ob hoc invicem pœ-
na promittitur, ut metu ejus à placitis
non recedatur. C. de recep. arbit. quin-

- 3 imò etiam si sententia sit iniqua,
idem omnino obtinere Ulpian.
tradit, in l. diem proferre. §. stari. in
verbis: *Stari autem debet sententia
arbitri, quam dere dixerit, sive aqua,
sive iniqua sit: & sibi imputet, qui com-
promisit*. ff. de recep. qui arb. Quibus a-
lij tamen refragari videntur iti-
dem textus juris, maximè verò in
l. arbitro. in verbis: *Arbitro ad fidejuf-
sores probandos constituto, si in alteru-
tram partem iniquum arbitrium vide-
atur, proinde ab eo atq; ab iudicibus ap-
pellare licet*. ff. qui satis dare cogantur.
Cui etiam concordat l. cum specta-
lis. 18. in verbis: *arbitrum vel arbitros
eligere*. C. de iudicis. Quod Ac-
cursius non de arbitro partium
consensu electo & assignato; sed
de iudice delegato accipiendum
4 esse putat. Quamvis etiam * hac in
re inter arbitros differentia no-
tanda sit, idq; per text. in l. cum an-
tea. in pr. C. de recep. arbitris. alij ete-
nim dicuntur arbitri simpliciter,
quos partes mutua voluntate &
cōsensu eligunt, & in eos sub pœ-

na stipulatione vallata, compro-
mittunt, de quibus traditur in d.
l. 1. C. de arbit. & d. §. stari. ff. eodem.
Alij verò arbitratores, qui rem
inter partes ex æquo & bono, sine
solennitate aliqua juris transigunt,
& componunt, quorum fit men-
tio in l. Societatem. 76. in verbis: *Ar-
bitrorum enim* (scilicet voluntario-
rum) *genera sunt duo, unum ejusmodi,
ut sive æquum sit, sive iniquum, parere
debeamus: quod observatur; cum ex
compromisso ad arbitrum itum est. Al-
terum ejusmodi, ut ad boni viri arbi-
trium redigi debeat. & si nominatim
persona sit comprehensa, cui arbitratu
fiat*. ff. pro Socio. Alij denique arbitri
juris, qui non ex consensu partiū,
sed ex necessitate legis & statuti
ad finiendas lites deputantur, ut
potè quādò iudex ordinarius pro
suspecto habetur, per textum in
d. l. cum specialis. Cod. de Judic. Unde
* liquido constat, quod tam ab
arbitratore, quam ab arbitro ju-
ris, si iniqua illorum videatur esse
sententia, appellari possit: ab ar-
bitro autem partiū consensu ele-
cto, & per stipulationem sub pœ-
næ impositione confirmato, non
item: idq; propterea, quòd nulla
ex hujusmodi compromisso ori-
atur actio vel exceptio, sed tantū-
modo pœnæ petitio, per express.
textum in l. 2. ff. de recep. qui arbit. re-

cep.

6 sep. Qu
rum el
tenci
nifesta
datur
quæ in
nishab
in Spec
num. 20
textum
non dist
verbis
causis i
testatio
tentiam
genè d
dem id
mus subs
exceptio
fuleret
rescrip
doli ma
ne obsta
nem qua
leat re
ij. de rec
non vid
esse hu
tentia,
deatur
bet, qu
pressur
stari. &
in verb
quis ali

6 *cep.* Quod tamen * quidam ita verum esse putant, si nimirum sententia illorum non contineret manifestam iniquitatem, alioquin datur contra ipsos doli exceptio, quæ instar ejusdam appellationis habetur, prout Rob. Maranta in Speculo aureo *parte 6. pag. 513. num. 266.* tradit, idq; per singulare textum, quem ad hoc allegat. *in l. non distinguemus 32. §. cum quidam in verbis.* Cum quidam arbiter ex alijs causis inimicus manifestè apparuisset testationibus etiam conventus ne sententiam diceret, nihilominus nullo cogente dicere perseverasset, libello ejusdam, id querentis Imperator Antoninus subscripsit, posse eum uti doli mali exceptione. Et idem cum à judice consuleretur apud quem pœna petebatur rescripsit: etiamsi appellari non potest, doli mali exceptionem in pœna petitione obstaturam. Per hanc ergo exceptionem quoddam appellandi species est, cum liceat retractare de sententia arbitri.

7 *ff. de recept. qui arbit. recep.* Ego * fanè non video, cur firma non debeat esse hujusmodi arbitrorum sententia, siue ea æqua, siue iniqua videatur: sibi enim imputare debet, qui tali rem commisit, per expressum text. *in d. l. diem præferre. §. stari. & in l. cum mandatu. 23. in fine in verbis.* Imputari debet hoc domino, qui tali commisit sua negotia. *ff. de mi-*

norib. Et quod semel placuit, amplius displicere non potest, per vulgatam regulam juris. Quinimo neq; textus *in d. l. non distinguemus.* in contrarium facere videtur: Ibi enim non agitur de arbitri iniqua sententia: sed de arbitro, quando videlicet inimicus ex causis postea supervenientibus apparet, & attestatione partis interveniente, nihilominus fert sententiam: eo casu si petatur pœna compromisso adposita, habebit locum doli mali exceptio, quæ instar ejusdam est appellationis: quamvis revera etiam tunc appellari non possit, ut ibidem textus habet. Nec illud * obstat, quod vulgò 8 obijci solet, partes dum arbitros constituerent, de manifesta iniquitate non cogitasse, & per consequens in hujusmodi arbitros nequaquam videntur cōsensisse. Id enim in juramētis tantummodo locum habet, quæ non extenduntur ad incognita, idq; propter periculum salutis æternæ; at in his secus est, quæ ex mutuo consensu & voluntate proficiscuntur. Ac proinde * DD. Assessores quoque 9 Curie Regni, juri communi & cōsuetudinibus in omnibus passim regionib⁹ observari solitis, inhærentes, talem in causa supra scripta tulerunt sententiā, quod ap-

pellatio à sententia arbitrorum, in quos cum stipulatione & poena compromissum fuerat, admitti non debeat, & per consequens revocationi ad arbitrium boni viri locus non sit.

OBSERVATIO XCIX.

Bannitus seu proscriptus utrum in iudicio locum standi habeat.

SUMMARI A.

1. Banniti non solum jura Civitatis, sed etiam ea, quae sunt naturae, perdunt.
2. Bannitis domus, hospitium, & mensa denegari debet.
3. Banniti pro communibus hostibus censentur.
4. Banniti excommunicatis equiparantur.
5. Casus, quibus recipiens bannitum domo vel hospitio, non puniatur.
6. Amicitia consanguinitati comparatur.
7. Banniti in iudicio standi locum non habent.
8. Bannitus ad defensionem sui in iudicio comparere potest.
9. In regno banniti, si ve sint actores, si ve rei, in iudicio standi locum non habent.

Banniti * seu proscripti non solum jura Civitatis, sed etiam ea,

quae sunt naturae, amittunt. Nam sicut olim apud Romanos de portatibus aqua & igni interdicebatur. *S. minor. Instit. de capi. dim.* ita hodie bannitis: imò quod * magis est, omnia humanitatis jura & officia iisdem denegari solent, usque adeo, ut etiam domo, hospitio, mensa, vè recipere eos liceat nemini, per generalem text. in l. 1. ff. de receptatoribus. & in l. eos qui. C. qui latrones & alij criminibus reos occult. Quod etiam probat text. Sp. Sax. lib. 3. artic. 23. his verbis: *Qui recipit aliter vè proscriptum (scilicet) hic mulctam praestet iudicio; Si verò ignoranter se hac fecisse juraverit, impunitus erit.* Cujus rei duplex potest esse ratio: Vel quod * banniti & proscripti pro rebel- libus, & communibus omnium hostibus censeantur, per text. in l. amissione. §. qui deferunt. ff. de capi. diminut. Unde consequens est, ut is qui communem hostem recipit atque fovet, contra Rempub. deliquisse videatur. Vel quod * banniti equiparentur ijs, quibus censura Ecclesiastica imposita est, (qui & excommunicati vocantur,) cum quibus iidem consuetudo omnis est prohibita; idque propter scandala, quae ex communicatio- ne cum hominibus sceleratis evenire solent, per text. in c. cum excommunicato. & c. Excommunicatis. 11. qu. 3.

Quamvis

5 Quamvis* & hæc recipiant limitationem in certis casibus, puta si quis per ignorantiam bannitum recipiat: Ignorantia enim à delicto & poena accusat, per textum in l. si quis ignorans. ff. locati. vel vi & metu adactus: nam is culpa caret, qui scit, sed prohibere nō potest, per text. in l. culpa. ff. de reg. jur. Solet etiā eorum haberi ratio; qui sanguinis causa bannito favorem & auxilium præstant, per text. in l. eos. 2. his verb. *Eos, apud quos affinis vel cognatus latro conservatus est, neq; absolvendos, neq; severè admodum puniendos. Non enim par est eorum delictū, & eorum, qui nihil ad se pertinentes latrones recipiūt. ff. de receptator.* Quod item de conjuncta amicitia dicendum esse videtur. Nam* & hæc, consanguinitati comparatur, per textum in l. cum allegas. 3. in verbis: *Etenim peregrinationis laborem sociatum commilitij ejus, & obeundorum munerum consortium, affectioni fraternali non nihil addidisse, quinimò vice mutua chariores invicem sibi eos reddidisse credendum est. Cod. de Castr. pecul. mili. lib. 12. Et ut præclare tradit, Cicero. lib. I. Officiorum. Sanguinis (inquit) conjunctio & benevolentia devincit charitate homines: magnum est enim eadem habere monumenta majorum, eisdem uti sacris, sepulchra habere communia, sed omniū*

societatum nulla præstantior, nulla firmitior, quam cum viri boni moribus similes, familiaritate sunt conjuncti. Quinimò Isocrates plures faciendos esse suadet amicos, quam sanguine conjunctos: siquidem ad constituendam amicitiam verā, plus est virium in natura quàm in lege, in moribus quàm in genere, in voluntate quàm in necessitate. Quoniam* itaq; banniti seu proscripti, ea quæ sūt ciuitatis, amittunt, & pro hostibus habentur; idcirco in judicio quoq; locum standi eos habere non posse consequens est, per express. text. in l. si qui reus. s. §. illud. in verbis: *Illud incertum est, utrum ita demum accusare potest, si fuerit liberatus, an & si penam subierit. Est enim constitutum ab Imperatore nostro & divo patre ejus, post damnationem, accusationem quem inchoare non posse. Sed hoc puto ad eos demum pertinere, qui vel civitatem vel libertatem amiserunt. ff. de publicis judicijs.* Quod etiam confirmat textus juris Saxonici lib. 3. artic. 16. in verbis: *Imperij & in ipsa jurisdictione proscriptis respondere nemo tenetur, sed ipsos alijs respondere oportebit.* Unde* haud obscure colligi potest, 8 quod quamvis bannitus tanquam actor in judicio locum standi nō habeat; attamen si existat reus, ad defensionem sui admittatur.

Defensio enim est juris naturalis, quæ nemini deneganda est, per textum *in c. pastoralis. in Clement. de senten. & re judic.* Et absurdum alioquin esset judicium fieri in invitum, & partem ream cōdemnari non auditam. Non itaq; id tribuitur favori bāniti, sed æquitati judicis & solēnitati judicij, quod ex tribus personis, ut potè, actore, reo, & iudice constare debet. Nec obstat quod reus in exceptione seu defensione pro actore censeatur, per exp. text. in *l. i. ff. de excep.* Id enim ita intelligendū est, quod sicut actor intētionem suam probare necesse habet, ita reus quoq; exceptionē probare debet: propriè tamen actor dici non potest. Quia non petit rem sibi adjudicari, sed ab actoris impetitione se liberum pronunciari. Verum * in Regno, tam inter personas equestris ordinis, quam plebejæ cōditionis, id non attenditur. Banniti enim & proscripti promiscuè, sive sint actores, sive rei, ad judiciū non admittuntur nisi rescripto Principis, (quod vulgo sublevationem in civilibus, seu salvum cōductum in criminalibus vocant) sint muniti: prout id praxis quotidiana docet, & Cōstitutio in Coronatione Sereniss. Regis modernī A. D. 1588. Crac. lata, latius de his disponit.

OBSERVATIO C.

De Judæis, privilegijs, & libertatibus eorum, & an juri cōmuni subsint.

SUMMARI.

1. *Judæi teste sacra scriptura nullibi certas sedes habent.*
2. *Judæorum in Regno amplissimus numerus.*
3. *Judæorum libertas & privilegia in statuto Regni comprehensa.*
4. *Judæorum privilegia ad terras majoris tantum Poloniæ referri debent.*
5. *Judæi quomodo juri communi & legibus civilibus subsint.*
6. *Judæis non licet novas synagogas extruere, sed tantum antiquas restaurare.*
7. *Judæis familiam Christianam alere non licet.*
8. *In successione Judæorum non servatur jus Civile, sed lex Moisaica.*

Extremū claudat mihi agmen hæc de Judæis quæstio, num videlicet juri communi subsint, vel speciale jus habeant? Judæi * etenim quamvis secundum divina oracula, nullibi jam certas sedes habeant & perpetuo vagari cogantur, ut dicit *Psal. 108. vers. 10.* Attamen * in Regno id ex singulari gratia Regum, sive etiā ex indulgentia

gentia
num, in
numero
civitatu
aut cer
non inc
duxi si
que illo
ciantur.
est, Jud
quædam
tatum s
cem ma
Casim
Domini
assump
concess
die Bea
ejus An
Casim
loniæ
nepote
ac passi
teri inc
re solere
nō ad un
tantum
Polonia
tissimu
Bolesla
saltē re
in pro
ratur h
srorum
mini cor

gentia quadam nostrorū hominum, in tantum excrevit eorum numerus, ut facilē ceteris incolis civitatum & oppidorū Regni par, aut certē superior sit. Quapropter non inconueniens huic operi esse duxi si de libertatibus, privilegiisque illorum pauca quædam adiciantur. Imprimis* verò sciendū est, Judæos in Regno privilegia quædam specialia juriū & libertatum suarum per Boleslaum Duce[m] majoris Poloniæ, proavum Casimiri Mag. Regis Poloniæ An. Domini 1264. in Kalisz in crastino assumptionis Virginis Mariæ ipsis concessa, ac tandem Cracoviæ in die Beatorum Dionisij & sociorū ejus An. Domini 1343. per dictum Casimirum Magnum, Regem Poloniæ supra scripti Boleslai nepotem confirmata, usurpare, ac passim juri communi (quod ceteri incolæ Regni utuntur) objicere solere. Quæ tamen* privilegia nō ad universas Regni terras, sed tantummodo ad terras majoris Poloniæ referri debent: ex ea potissimum ratione, quod prædict⁹ Boleslaus non toti Regno, sed illi saltē terræ præfuerit: uti hoc ipsū in procemio dicti privilegij declaratur his verb. *Quod Judæorum nostrorum per totū districtum nostri dominiij constitutorum statuta & privile-*

gia taliter duximus declaranda. Sed praxis hodierna cōtrarium sequitur, & omnes in universum Judæos Regnicolas eo privilegio comprehensos esse vult. Veruntamen* præter casus in hoc privilegio expressos, nō est dubium, Judæos juri communi subesse, & legibus Civilibus, atq; statutis loci ligari, per expr. text. in l. *Judai. s. his verbis: Judæi communi Romano jure viventes, in his causis, quæ tam ad superstitionem eorum, quam ad forum, & leges, ac jura pertinent, adeant solenni more judicia, omnesque Romanis legibus conferant & excipiant actiones. &c. Cod. de Judæis & Calicolis.* Unde haud immeritō in Curia etiā Regali in casibus supra scripto privilegio non expressis, ad jus Civile, (quemadmodū in causa Matthiæ Posth. Parochi Checine. & oppidi ejusdē Judæos, ratione extructionis synagogæ ritus illorum, Anno Domini 1597. die 13. Maji factum fuit) recursus fieri solet. Nam hoc jure* disponitur, Judæis nequam concessum esse novas synagogas extruere, sed tantum antiquas restaurare, per express. text. in l. ult. ibi: *Illud etiam pari consideratione rationis arguentes precipimus, ne quæ Judaica synagoga in novam fabricā surgat, fulciendi veteres permissa licentia, quæ ruinam minatur.* Et qui synagoga

*nagoga fabricam ceperit, non studio re-
parandi, cum damno quinquaginta li-
brarum auri fraudetur ausibus suis. C.
de Judæis & Cœlicolis. Quod idem
jure Canonico per c. Judæi. 3. Et: c.
Consuluit. 7. ext. de Judæis. expresse
7 prohibetur. Interdum * secundū
Statuta & Constitutiones Regni
contra illos proceditur, prout in-
ter eundem Parochum Chęcinę.
& dictos Judæos, de non alenda fa-
milia Christiana decisum fuit.
Quod quamvis tam jura Civilia,
quàm Canonica, propter abusus,
qui inde provenire solent, severe
prohibeant, ut videre est in c. 28.
& 13. ext. dict. tit. de Judæis. Et in toto
tit. C. ne Christian. mancip. & c. lib. 1.*

*tit. 10. attamen Constitutio Regni
An. 1565. poena etiam pecuniaria
centum marc. illos in officio &
observatione harum legum reti-
nendos esse putavit. In * successio-
nibus verò Judæorum non serva-
tur jus Civile, sed lex Mosaica, quā
excludit frater sororem, à succe-
sione patris, prout Num. c. 27. ha-
betur, quod est contra l. maximum
vitium. 4. C. de lib. praterit. ubi dici-
tur: quod qui inter masculum & fœmi-
nam in successione differentias indu-
cunt, quasi natura accusatores exi-
stunt, cur non totos masculos ge-
neraverit, & unde gene-
rentur, non fi-
ant.*

FINIS CENTURIAE PRIMÆ.

SOLI DEO GLORIA.



✠

INDEX OBSERVATIONVM PRACTI- CARVM CENTVRIÆ I,

Primus numerus Observationem. Secundus numerum marginalem denotat.

A.

Abolitio quid sit. 89.7.
Absens legitimus impedimentum iuramento comprobare debet. 12.7. (cessa. 89.6.
Accusatio criminis publici cuius ex populo con-
Accusator ad certam pecuniam summam se ut in-
scribat, usus obtinuit. 15. 4.
Accusatore deficiente, iudex neminem conde-
mnare potest. 26.9.
Accusator quod etiam sine inscriptione subeat
pœnâ talionis, sententia. Acursi. Actio reuo-
catoria utrum sit criminalis, an civilis. 80. 10.
Actio actionem quando non perimat. 46. 12.
 Et 78.5.
Actor post prestitam guarandam reum defen-
dere debet. 13. 10. Et 38.2.
Actor inuitus etiam rescripto Principis ad in-
competentem iudicem trahi non potest, secus
in reo. 3. 9.
Actor sequitur forum rei. 6. 12.
Actor contumax quomodo puniatur. 10. 3.
Actor contra heredes iuramento petitionem su-
am probare debet. 25. 8.
Actore contumace ad sententiam definitiuam
quando perueniatur. 10. 9.
Actore non probante reus absolui debet. 23. 4.
Aditum ad se prestans quomodo sitandus. 1. 2.
Advocati Et procuratores salaria petere pos-
sunt. 45. 14.
Afflicto non est addenda afflictio. 33. 16.
Aliud pro alio solui posse affirmatur. 32. 1.
Aliud pro alio solui non potest inuito credito-
re. 32. 3.
Aliud pro alio ut inuito etiam creditori solua-
tur, impossibilitas facit. ibid.

Alius pro alio damnari non potest. 9. 7.
Amicitia consanguinitati comparatur. 99. 6.
Apocha quid dicatur, Et quando liberet debi-
torem. 28. 8.
Appellatio regulariter cuilibet, Et à quacunq;
causa permissa est. 92. 1.
Appellare victori in causa expensarum litis
quando non liceat. 92. 2. (tur. 92. 3.
Appellante parte utraq; iudex iniuria affici-
Appellatio à remissione quomodo differt. 92. 7.
Appellationes quæ in Curia à DD. Assessoribus
interponuntur, non habent vim pure provo-
cationis. 92. 8. Ob Appellationem non ad-
missam, nemini aditare licet iudicium DD.
Assessorum. ibid.
Appellatio quando insinuari olim poterat. 93. 1.
Ad Appellationem insinuandam hodie decen-
dium competit. 93. 2. In appellatione decen-
dium currit à tempore scientiæ. 93. 3.
Appellatio extraordinaria quæ dicatur. 93. 4.
Appellatio iure Saxo. viva voce statim Et in
continenti fieri debet. 93. 6.
Appellatio intra quod tempus proseguenda sit. 93. 7.
Apud iudicem appellationis an liceat non alle-
gata allegare, Et non probata probare. 94. 1.
ibid. Iure Culmensi idem obtinet, quod iu-
re civili. In appellationis proseguenda ter-
mino licet articulos novos proponere, sed pri-
oribus non contrarios. 94. 3. In appellatio-
nis causa novæ probationes fieri non possunt.
 94. 4. In appellationis causa quales exceptio-
 nes proponere liceat. 94. 5.
Appellare ad superiorem intermedio iudice
omisso, cur non liceat. 95. 1. De appella-
 tione ad intermedium iudicem iuris disposi-

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

- tionibus. 95. 4. In appellationibus consuetudo loci attendenda est. 94. 5. In appellationibus interponendis consuetudo Civitatis Cracoviensis. 95. 6.*
Appellatio quando ad intermedium iudicem omitti possit, casus quidam. 95. 7.
Appellari potest iure Canon. intermisso medio iudice ad Curiam Romanam. 95. 8.
Appellationi non nisi partibus consentientibus renunciare licet. 96. 2.
Appellationis renunciatio fit aut expresse, aut tacite. 96. 3.
Appellationi intra quod tempus renunciare liceat. 96. 4.
Appellationi moribus Francorum licet renunciare donec sit decisa: quod & in Regno obtinet. 96. 5.
Appellatio in causa criminali ex iure Civili est permessa. 97. 1.
Appellare non licet criminis manifesti convictis. 97. 2.
Appellare non potest accusatus criminaliter in iure Saxon. ibid. 97. 3. Praxis Curiae Saxon. sequitur. 97. 4.
Appellationem Lipsenses Scabini a sententia definitiva in causis criminalibus locum habere tradunt. 97. 5.
Appellatio in causa compromissi locum non habet. 98. 1.
Appellatio a sententia arbitri iuris & arbitratoris locum habet. 98. 5.
Appellationi locum esse, opinio quorundam, in causa compromissi poena & stipulatione valati, si sententia manifestam iniquitatem contineret. 98. 6.
Appellationem a sententia arbitratorum, in quorum stipulatione & poena compromissum fuerat, admitti non debere DD. Adfessorum decisio. 98. 9.
Arbitrorum sententiae etiam inique stari debent. 98. 3.
Arbitrorum tria genera in iure reperiuntur. 98. 4.
Arma bellica quae dicantur. 57. 2.
Arma bellica masculus transmittit ad proximum agnatum. ibid. Si filij sint minores, quid fiat de Herguuet.
Arma bellica rustici non transmittunt ad agnatos. 57. 6. Ibid. Differentia inter agnatos & cognatos.
Arma bellica non veniunt in bonorum collationem. 64. 8.
Armorum bellicorum expeditio geradam sequi solet. 57. 1.
Ad armorum bellicorum expeditionem quid pertineat. ibid.
Arresta iure civili prohibentur. 8. 1.
Arresta iure gentium & consuetudine ubique habent locum. 8. 4.
Arresta magistratus quomodo admittere debent. 8. 5.
Arresta tempore nundinarum permitti non debent. 8. 6.
As duodecim continet uncias, quibus hereditas dividitur. 69. 5.

B.

Banniti in Regno, siue sint actores, siue rei, in iudicio standi locum non habent. 99. 9.
Banniti non tantum iuri Civitatis, sed etiam ea, quae sunt naturae, perdunt. 99. 1.
Banniti pro communibus hostibus censentur. 99. 2.
Banniti excommunicatis equiparantur. 99. 4. ibid. casus, quibus recipiens bannitum domo vel hospitio, non puniatur.
Banniti non habent locum standi in iudicio. 99. 7.
Bannitis domus, hospitium, & mensa denegari debet. 99. 2.
Bannitus ad defensionem sui in iudicio comparere potest. 99. 8.
Beneficium l. 2. C. de rescind. vendit. etiam in loca-

CENTVRIÆ PRIMÆ.

catione & alijs contr actibus obtinet. 48.1. & ibid. plura de hoc beneficio. per tot.

Beneficium in integrum restit. pupillo quando datur. 61.7.

Bona eorum, qui metu pœnarum mortem sibi adfiscunt, fisco applicantur. 75.1. ibid. Bonorum confiscatione non punitur, qui radio vitæ, vel doloris impatientia manus sibi infert, ibid. textus iuris Saxon. de his qui vitam sibi adimunt, quomodo intelligendus. 75.3. Bona fides omnes gradus culpæ cōprehendit. 45.5. Bona fides dolum & culpam comprehendit. 46.2.

C.

Ad auctera eorū, qui mortem sibi consciverunt, an sepultura tradi debeant. 75.4. ibid. his qui impatientia doloris aut simili ex causa seipsos exanimarunt, sepultura denegari non debet. 75.5.

Casibus fortuitis incendium vel furtum an adnumerari debeat. 39.6. De casibus fortuitis commun. DD. opinio. 58.8.

Casus quibus presumptiones admittuntur in criminalibus. 21.9.

Canere quomodo debeat bona immobilia non possidens. 14.6.

Cautela in fideiussione observanda. 16.11.

Cautela mercatorū in contractibus faciendis. 5.5.

Cautio de lite prosequenda & expensis refundendis ab actore prestari debet. 14.1.

Cedens bonis quando redit ad pinguiorem fortunam, conveniri denuo potest. 33.12.

Cedi debent actiones & petitiones. 33.11.

Census & pensiones ex redditibus venditis sunt liciti. 36.13.

Census & pensiones non debent excedere modum equalitatis. 36.14.

Cessio honorum qualis esse debeat. 33.19.

Cessione bonorum ius Nouellarum introduxit. 33.8.

Chyrogapha duo, unum restitutum debitori,

alterum verò remanens apud creditorem, quid operentur. 28.5.

Chyrogapho amisso si debitor neget solutionem, alijs probationibus convincendus est. 28.9.

Chyrogapho amisso creditor tenetur dare apocham. 28.7.

Chyrogaphum restitutum debitori, quomodo liberet eundem. 28.1.

Chyrogaphum cancellatum non omnino probat solutionem. 28.4.

Chyrogaphum unum restituens debitori, cur non videatur eum liberaſſe à solutione debiti, rationes. 28.6.

Citandus quomodo sit aditum ad se preſtans. 1.2.

Citari vel in ius vocari de domo sua nemo debet. 1.1.

Citari ad domum verbaliter quis debeat. 1.3.

Citari quis vel in ius vocari, non tantum de domo propria, sed etiam de conductâ vel precario cenceſſa potest. 1.3.4.

Citari in criminalibus & etiam de domo inuitus duci potest. 1.5.

Citatio vel in ius vocatio alia realis, alia verbalis. 1.6.

Citatio verbalis quæ. 1.7.

Citatio publica quomodo fiat. 1.8.

Citatio semper est necessaria. 2.5.

Citatio neg. a Pontifice, neque ab Imperatore omitti potest. 2.2.

Citatio inordinata non obligat ad comparandum. 2.7.

Citationes in omnibus actionibus à iudicibus premitteri debere, præiudicio Curia Regalis demonstratur, ibid. communis DD. conclusio, quod præſens in iudicio citari amplius non debeat. 2.4. ibid. Curia Regalis hac in parte ius Saxon. sequitur, quo datur convento dilatio ad proximum iudicium.

Clerici causas criminales, quæ irrogant pœnam sanguinis, iudicare non possunt. 4.4.

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

- Clericus quilibet ad Curiam Romanam euocari potest. 3. 12.
- Cognatio iude Saxon. finitur septimo gradu. 67.
5. ibid. Scabinorum Lipsensium sententia, quam Curia sequitur.
- Colonus præter damnum seminis amissi mercedem exsoluere non tenetur, & sterilitas cum ubertate quando compensetur. 50. 7.
- Commodanti domino iure Saxon. non competit actio, nisi aduersus commodatarium. 37. 10.
- Comodata re aliter vtes furtum committit. 37. 8.
- Commodatarius quid præstare teneatur. 37. 1.
- Commodata rei dominium an transeat in commodatarium. 37. 11.
- Commodato dolus tantum quando præstari debeat. 37. 3.
- Commodato dolus & culpa quando præstanda sit. 37. 4.
- Commodato levis culpa quando præstanda veniat. 37. 5.
- Commodato casus fortuiti præstari non debent, & qui dicantur casus fortuiti. 37. 6.
- Commodato casus fortuiti interdum præstari solent. 37. 7.
- Commodatum debet esse gratuitum. 37. 2.
- Compensatio vim habet solutionis. 18. 11. Ex compromisso nulla oritur actio. 98. 2.
- Condemnari ad questiones nemo debet, nisi præcedant plena indicia. 22. 1.
- Conditio pro impleta habetur, quando non per eum stetit, quo minus impleatur. 34. 3. De conductore casus fortuitos in recipiente, quid iuris sit. 50. 2.
- Conductor pensionem quando persolvere non teneatur. 50. 1.
- Confessio posterior contraria priori attendi non debet. 29. 1.
- Confessio pro iudicata habetur. 29. 2.
- Confessio rei vicronea plenam fidem iudici facit. 21. 4.
- Confessus debitum in Chyrogapho obligatur civiliter non naturaliter. 29. 3.
- Conscientia est iudex verus. 28. 1.
- Consensus partium ad incognita num referri possit. 98. 8.
- Consuetudo quæ reconventiones prohibet, num iuri & equitati sit contraria. 6. 11.
- Consuetudo apud Romanos post l. 12. tab. de obstrictis ere alieno. 33. 4.
- Consuetudo quorundam locorum satisfactiones abrogauit. 14. 2.
- Contractus & delicta equipamntur. 15. 8.
- Contractibus innominatis penitenti est locus. 47. 6.
- Contractus innominati qui. 47. 7.
- Contractus nominati post perfectionem sunt necessarij, & ideo penitentia locus in iis non datur. 47. 9.
- Contractus dolo interueniente rescinduntur. 48. 3.
- Contrahens scienter cum debitore post susceptum fraudationis consilium, excluditur e numero creditorum. 40. 13.
- Contrahentibus inuicem se circumuenire licet. 48. 1. & an etiam iure citano id permissum sit ibid.
- Contumaces non censentur mercatura vel studiorym causa absentes. 12. 4.
- Contumaces qui dicantur. 10. 1.
- De contumacia actoris iuris Saxon. dispositio. 10. 7.
- Contumacia actoris maior est quam rei. 10. 2.
- Contumacia rei post litem contestatam quomodo puniatur iure civili. 11. 4.
- Contumacia aliter puniatur in actione reali, aliter in personali. 11. 5.
- Contumacia excusationem friuole cause non merentur. 12. 6.
- Contumax actor quomodo puniatur. 10. 3.
- Contumax reus iure Saxon. condemnatur in amissione causa. 11. 6.

Con-

CENTVRIÆ PRIMÆ

Tontinax non est qui ob incommoditatem loci absens est. 12.5.

Tontinax existente actore, differentia inter ius Codicis & Nouellar. de modo procedendi ad sententiam definitiuam. 16.6.

Tontentio nulla per litis contestationem coram iudice non suo conualidatur. 7.5.

Treditor intra certum tempus denunciare debet debitum suum creditori in possessionem misso. 40.12.

Treditor expressam hypothecam anteriorem habens fisco tacitam anteriorem habenti præferatur. 41.9.

Treditores quomodo communicare debeant ratione pignoris. 40.11.

Treditorum ordo in repetendis creditis à debitore. 40.14.

Trimina inter lenia & atrociora distinguuntur. Culpa dupliciter consideratur, in genere & in specie. 43.9.

Tulpa in specie tres gradus constituuntur. 43.10.

Tulpa lata quid sit, & an dolo equiparetur. 43.11. & 12.

Tulpa latior pro lata in l. quod Nerua ponitur. 43.13.

Tulpa leuis aliter in societate, aliter in depositis considerari solet. 46.4.

Tulpa leuissima qualis esse dicatur. 43.18.

Tulpa leuissima in mandato utrū præstetur. 45.2.

Tulpa leuissima opponitur exactissima diligentie. 45.4.

Tulpe leuis definitio, & quod et imperitia adnumeretur. 43.15. & 16.

T. D.

Tamnum quid sit. 18.3.

Debitor exceptionem solutionis opponens, actoris partes sustinet. 27.2.

Debitor generis nequaquam interitu liberatur, nisi obtulerit certam speciem. 31.6.

Debitor propter conueniendi facilitatem ubiuis

potest conueniri. 5.1. In debitore quantitatis quid iuris. ibid.

Debitor qui non habet in are, auat in corpore. 33.1.

Debitor speciei interitu ipsius quando liberetur. 31.9.

Debitor in priuatis carceribus decineri non debet. 33.15.

Debitor solutionem offerens liberatur. 34.1.

Debitor soluere paratus, soluenti similis esse censetur. 34.2.

Debitor offerens pecuniam ex iuris Saxon. dispositione non liberetur. 34.4.

Debitor solutionem probans, an fideiussor ipsius liberetur. 27.8.

Debitorem carceribus mancipandum statuit ius Saxon. 33.3. quod sequitur praxis Curia. ibid.

Debitorem conueniendi quando facilis sit ratio. 5.3.

Debitorum qui commiseratione sint digni. 33.17.

Debitoribus qui non ex accidenti, sed ex sua negligentia ad egestatem perueniunt, non subuenitur. 33.9.

Debitoris oblatio pecunia qualis, nam esse debeat. 34.5.

Decretum primum & secundum quid dicatur. 11.2.

Decretum secundum quando interponatur. 11.3.

Defensio necessaria in ipsa propulsandi actu fieri debet. 83.8. ibid. modus inculpatæ tute etiam in eo consistit, ut armorum & facti ipsius par sit ratio.

In defensione necessaria aliquem occidens non punitur. 83.1.

In defensione necessaria probatur id, qui prior vim intulerit. 83.2.

In defensione necessaria attenditur, an aliter vite periculum evitari non possit. 83.4.

In defensione necessaria Nobilem occidens in Regno, penam 60. marcar. soluit. 83.10.

In defensione necessaria iure Saxon. multa iudici, & Wergeldus parti persoluitur. 83.11.

Delicta ne maneant impunita Reipub. interest.

Depo-

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

- Deponentis heredes pro interesse depositum petere possunt. 43.26.
- Deportationis vice hodie successit bannus seu proscriptio. 90.7.
- Deposita pecunia in loco publico ita demum liberat debitorem, si ibidem remaneat. 34.9.
- Deposita res furi & pradoni quando non restituitur. 43.24.
- Deposita pecunia vides tenetur ad usuras. 43.28.
- Depositarius non tenetur ex leui culpa. 43.17.
- Depositarius quando in duplum obligetur. 43.19.
- Depositarius re deposita utens furtum committit. 43.7.
- Depositarij heres in quantum obligetur. 43.21.
- Depositum actione regulariter quid veniat. 43.20.
- Deposito, quod custodienda rei causa fit, dolus tantum praestari debet. 43.2.
- Depositum est triplex, sequestrarium, iuris, & voluntarium. 43.2. & 3.
- Deposito cur dolus tantum praestetur. 43.5.
- Deposito non tantum dolus, sed etiam latam culpam praestari, Imp. Alex. statuit. 42.6. ibid.
- IC. Celsus etiam latiore culpam in hanc actionem veniri existimat.
- Depositum non restituens, infamis est. 43.22.
- Depositum sine dilationibus & exceptionibus restitui debet. 43.23.
- Depositum ex hereditate ante omnia peti potest. 43.25.
- Differentia Tit. Nautae, cauponens, stabularij, & à tit. furti aduersus nautas, caupon. stab.
- Dilatio est temporis quo aliquid fieri debuit, prorogatio. 19.1.
- Dilationum diuisio. 19.2.
- Dilationes in causis civilibus & criminalibus locum habent. 19.3.
- Dilationes in criminalibus causa cognita dari debent. 19.4.
- Dilationes in civilibus an tam actori quam reo concedi debeant. 19.5. ibid. conclusio quod etiam actori dari possint.
- Dilationes in consistorio Principis dari non debent. 19.8.
- Dilationes in causis criminalibus, in quibus poena sanguinis non irrogatur, quomodo dari debent. 19.2.
- Dilationis tempus à iudice quomodo moderari debeat. 19.9.
- Dogmata 4. Synodorum pro legibus obseruari debent. 30.10.
- Dolus nemini patrocinari debet. 37.13.
- Dolus nunquam praesumitur, nec animus delinquendi. 86.2.
- Dominus diuersorij praedicens hospitibus, ut re suas custodiant, non tenetur ad praestandum damnum. 44.10.
- Donare vxor marito nihil potest iure Saxon. 3. ibid. maritus vxoris suae tutor est. ibid. vxor sine consensu mariti nihil alienare potest.
- Donare potest vxor marito tutorem à Magstratu habens. 52.6.
- Donare egrotus quid possit. 53.9.
- Donatio inter coniuges confirmata iuramentum valet. 52.8.
- Donatio eo nomine facta, ut communi filiae dotem detur, valet. 52.9.
- Donatio inter coniuges morte confirmatur. 52.1.
- Donatio reciproca debet esse aequalens. 52.13.
- Donatio reciproca in continenti fieri debet. 52.1.
- Donatio bonorum immobilium actis insinua debet. 53.6.
- Donatio seu resignatio in iudicio ordinari bannito fieri debet. 53.7.
- Donatio mortis causa quae dicatur. 54.5.
- Donatio causa mortis an iure Saxo. valeat. 54.1.
- Donationes inter virum & vxorem cur non valeant. 52.1. ibid. coniugum omnia communia.
- Donationes reciprocae inter coniuges an de iure sint permittae. 52.11.
- Donationes huiusmodi cur permittantur. 52.1.

CENTVRIÆ PRIMÆ.

nationes ut valide sint, ear actio insinuari
necesse est. 53. 2.

nationes rerum mobilium ubicunq, fieri pos-
sunt, dummodo debilitas corporis non impe-
diat. 53. 8.

nationis in officiosa querela quando locum
habeat. 53. 10. In donationibus insinuatio
causa mortis, & inter coniuges locum non
habet. 53. 11.

nationes mortis causa actio insinuare non est
necesse. 54. 1.

nationes mortis causa ultimis voluntatibus
equiparantur. 54. 2. ibid. verba Statutorum
proprie accipiendæ.

nationes mortis causa quando reuocentur.
54. 6. ibid. Voluntas hominis est ambulatoria
vsq, ad mortem.

nationis causa mortis & Begari differentia.
54. 8.

ator de Euietione non tenetur. 53. 12.

os feminarum proprium est patrimonium. 53. 3.

os & donatio ante nuptias veniunt in bono-
rum collationem. 54. 10.

otalitium mulier vel heredes ipsius soluto ma-
trimonio ex bonis mariti petere possunt. 55. 8.

In dotulitio probando tantummodo mulieris
statut. ibid. de fructibus ultimi anni soluto
matrimonio. ibid. De dote restituenda pa-
trum semper videtur intercessisse. 55. 4.

otom maritus iure veteri lucubatur. 55. 2.

Dorem maritus quando apud foretineat. 55.
11. ibid.

midiam partem bonorum mariti mulier iure
Culmensi tuncatur. 55. 12.

res unde egressæ sunt, eo redire debent. 55. 1.

res mulierib, cõseruari publice interest. 41. 4.

otio ex actio quomodo fieri debeat. 55. 5. bona
mobilia uxoris cedunt marito. ibid.

otio nomine data pecunia cedit lucro mariti.
55. 7.

Duo vincula fortius ligant, quàm unum. 40. 4.

E.

Edicta etiam contra actorem impetrari so-
lent. 10. 5.

Edictum quando circumducatur. 10. 4.

Edictum pratoris de nautis, cauponibus, & sta-
bularijs. 44. 1.

Emancipatio eximit liberos ex patria potesta-
te. 64. 11.

Emancipatio quibus modis fiat. 64. 12.

Emenda apud Saxon. non excedit triginta soli-
dos. 80. 8. ibid. 29. 10. 11. 12. 13. 14. 15. 16. 17. 18. 19. 20. 21. 22. 23. 24. 25. 26. 27. 28. 29. 30. 31. 32. 33. 34. 35. 36. 37. 38. 39. 40. 41. 42. 43. 44. 45. 46. 47. 48. 49. 50. 51. 52. 53. 54. 55. 56. 57. 58. 59. 60. 61. 62. 63. 64. 65. 66. 67. 68. 69. 70. 71. 72. 73. 74. 75. 76. 77. 78. 79. 80. 81. 82. 83. 84. 85. 86. 87. 88. 89. 90. 91. 92. 93. 94. 95. 96. 97. 98. 99. 100.

Emptione perfecta res pertinet ad emptorem.

Emptione plenè peracta, si res nondum tradita
sit, casus fortuitos ad emptorem pertinere,
sententia auctoris. 47. 10.

Emptioni similis est estimatio. 37. 9.

Emptor precium nondum datum soluere tene-
tur, re ante traditionem perempta. 47. 11.

Error iuris & facti non nocet, quando agitur de
evitando damno, & quomodo id intelligen-
dum. 30. 4.

Euietio ex natura contractus prestari debet. 51. 1.

Euietio quibus casibus non prestatur, etiamsi de
ea conuentum sit. 51. 6.

Euietio non prestatur, si præscriptio intercessit.
51. 12. Varendator iure Saxon. ad vitum
vsq, tenetur varendare, id est, euincere,
ibid.

Euietio contra presentes anno & die locum ha-
bet. 51. 15. Conciliatio textuum iuris Saxon.
lib. 1. art. 21. cum textu iuris municip. art. 25.

In Euietione consuetudo uniuscuiusque loci
aut regionis spectanda est. 51. 2. De Euietio-
ne iure Ciuili per stipulationem caueri solet.

51. 4. In Euietione promissio simpla & dupla
quid sit. 51. 5. De Euietione non prestanda
pacto interueniente, an venditor ad resti-
tuendum pretium, si res euincatur, nihilo-
minus cogi possit. 51. 10.

Euietio

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

- Euitctionis denunciatio venditori quando fieri debeat.* 51. 7.
- Euitctionis denunciatio pacto omitti potest.* ibid.
- Euitctionis onus pacto tolli potest.* 51. 9.
- Euidencia facti nullis indiget probationibus.* 21. 5.
- Exceptionum diuisio.* 18. 1.
- Exceptiones merè dilatorie quando habeant locum.* 18. 2.
- Exceptio non numerata dotis itidem intra biennium competit.* 29. 8.
- Exceptio non numerata pecunia in praxi admitti solet.* 29. 9.
- Exceptiones peremptorias post sententiam obijci posse, septem casus Accursius recenset.* 18. 13.
- Exceptiones dilatorie quando opponi debeant.* 18. 3.
- Exceptiones dilatorie seu declinatorie qua dicantur.* 18. 4.
- Exceptiones declinatorie quando opponi debent.* 18. 5.
- Exceptiones peremptorie que dicantur.* 18. 6.
- Exceptio peremptoria an in executione opponi possit.* 18. 7.
- Exceptiones peremptorie in termino appellationis rectè opponuntur, quod in dilatoriis fecus est.* 18. 8.
- Exceptiones peremptorias etiam in executione obijci posse D. D. iuris communis opinio.* 18. 9.
- Exceptioni compensationis etiam in executione locus est.* 18. 10.
- Exceptio que non impugnatur sententiam, potest opponi in executione rei iudicate.* 18. 12.
- Exceptio non numerata pecunia intra biennium opponi debet.* 29. 5.
- Exceptio non numerata pecunie transfert onus probandi in creditorem.* 29. 6.
- Exceptio non numerata pecunia in aliis contractibus, præterquam in mutuo, an locum habeat.* 29. 10.
- Exceptio non numerata pecunia in quibus casibus etiam intra biennium non competit.* 29. 11.
- Exceptio non numerata pecunia: an habeat locum.* 29. 12. De hac exceptione consuetudo Gallie. ibid.
- Excussio debitoris quid dicatur.* 16. 1.
- Excussionis beneficium habet fideiussor.* 16. 2.
- Excussionis beneficium non competit fideiussori, quando debitor principalis est absens.* 16. 3.
- Exempla quod propter culpam Regis vel populi tota Regna sint eversa.* 9. 13.
- Expensa litis cur victori debeantur.* 91. 1.
- Expensa triplices in iure reperiuntur.* 91. 4.
- Expensarum litis nomine quid præstari soleat.* 91. 5.
- Expensas litis & damna victor liquidare adiuvamento comprobare debet.* 91. 6.
- Expensa litis circa prolationem sententia perdebent.* 92. 4.
- Expensa litis à iudice decerni possunt, etiam petita non sint.* 92. 5.
- Expensas litis iudex compensare potest.* 92. 6.
- Explicatio l. non distinguemus. §. cum quidam ff. de recept. qui. arbit. recep.* 98. 7.
- Explicatio textus artic. 21. lib. 2.*
- Explicatio l. si & iure 10. ff. qui pot. in pign.* 40.
- Explicatio legis pen. C. de conditione causa.* 47. 5.
- Expressa nocent, non expressa non nocent.* 19. 7.
- F**
- Factum viatorum dominus diversorij appropiare teneatur.* 44. 6.
- Falcidia qua dicatur.* 64. 3.
- Famosus libellus quid dicatur.* 81. 1.
- Famosum libellum scribentis, aut in publicum proferentis pena.* 81. 2.
- Famosi libelli author, in quo crimen aliquod enorme obijcitur, graviori pena afficiendus est.* 81. 3. In famoso libello crimen publicum obijciens an puniatur. 81. 4.

CENTVRIÆ PRIMÆ.

Famosi libelli actio quo temporis spatio finitur. 81. 5.

Famosi libelli auctor iure Can. qua pena afficitur. 81. 6.
Famosus libellus honorem alterius ledere non potest. 81. 7. ibid. praiudicium Curie Regalia, quo infami scripto alium ladens capitis est condemnatus. 81. 3.

Feudum quid sit. 73. 2.

Feudum aliud nouum, aliud antiquum, quod & paternum dici solet. 73. 3.

Feudi paterni ab antiquo distinctio. ibid.

Feudorum species multifaria in iure reperiuntur, quæ ad usum regni non pertinent. ibid.

Feuda hereditaria que dicantur. 73. 6. In feudo hereditario successor tenetur soluere debita Vasalli defuncti, in alijs feudis non item. 73. 7.

Feuda noua non transeunt in collaterales. 73. 8. In feudis antiquis etiam agnati succedunt, idq; in infinitum. 73. 9. In feudis tenor inuestitura inspiciendus est: & quid sit inuestitura. 73. 10. In feudis duplex vinculum non attenditur. 68. 8.

Feudorum in Regno usus. 73. 1.

Feudi inuestituram Vasallus intra annum & diem petere tenetur, alias perdit feudum. 73. 11. In feudo antiquo quando succedens defuncto Vasallo est in reali possessione feudi, non petitur noua inuestitura, sed antiqua confirmatio. 73. 12.

Feudorum confirmationes in Regno usurpantur. 73. 13. ibid. Decisio Curie Regie de successione feudi antiqui facta iure Saxon. agnati non succedunt in feudo ex iure defuncti, verum ex simultanea inuestitura. 73. 15.

Feudi diuisio non alienat naturam feudi, secus de iure Saxon. 73. 16.

Feudum alienans Vasallus sine consensu domini, priuatur feudo. 73. 17.

Feudi paterni alienatio in praiudicium agna-

torum non valet, etiam Domino consentiente facta. 73. 18.

Feudi paterni alienatio inter agnatos conceditur. 73. 19. ibid. causa, ob quas Vasallus feloniam committit, & feudo priuari potest.

Fideiussor locum rei obtinet. 17. 2.

Fideiussor habet beneficium excussionis. 16. 2.

Fideiussor renunciens beneficio excussionis, & quando constat notorie, debitorem soluendo non esse, hoc beneficio amplius uti non debet. 16. 5.

Fideiussor soluere promittens id, quod a debitore debetur, non habet beneficium excussionis. 16. 10.

Fideiussores locupletes qui dicantur. 14. 10.

Fideiussoria cautioni in criminalibus atrocioribus nemo committi debet. 15. 13.

Fideiussori non competit beneficium Excussionis, quando debitor principalis absens est. 16. 3.

Fideiussori datur tempus deducendi principalem. 16. 4. (16. 6.)

Fideiussoris conueniendi iuris Saxon. dispositio.

Fideiussionis cautela obseruanda. 16. 11.

Fideiussoris haeres ex fideiussione obligatur. 17. 1. ibid. Limitatio dicti de obligatione haereditatis.

Fideiussoria obligatio vel est dandi, vel faciendi, vel mixta. 17. 4. De Fideiussoribus in causa criminali Hyppoliti de Marsilijs sententia.

Fiscus & mulier pari passu ambulat. 41. 8. (15. 6.)

Foro renunciari potest etiam sine consensu iudicis. 7. 2. In foro proprio unusquisq; conueniri debet. 3. 1. In foro incompetenti acta ad nihilum redigi solent. 3. 2. In vel ad forum incompetentem aliquem euocans quomodo puniatur. 3. 3. Ita, ad iudicem incompetentem euocatus, exceptionem fori non opponens, iudicem agnoscere videtur. 3. 4.

Forum competens quibus ex causis fiat. 3. 6.

Forum quomodo qui sortiatur originis & manumissionis ratione. 3. 10.

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

Frater distinctus excluditur à fratre utringque coniuncto. 65. 4.

Fratrū filij iure 12. tab. à patruis excludébantur. 65. 1.

Fratrū filij iure nouo cum patruis ad successionem vocantur in stirpes. 65. 2.

Fratri pramortui filij iure Saxon. per patruum à successione defuncti patruis excluduntur. 65. 3.

Fratrū indistinctorum filij cum fratribus defuncti distinctis pariter ad successionem vocantur. 65. 5. ibid. In fratrū filiis ius representationis ex Constit. Imp. Caroli V. obseruatur. 65. 6. Ibid. Quod fratrū filij in stirpes succedunt, praxis Regni. Ibid. Votum patris est, ut successio ad filios perueniat.

Fratrū filij preferuntur patruis defuncti iure Ciuili, & iure Saxon. secus. 65. 10. In successione non attenditur differentia sexus. ibid. In Regno masculi feminas excludunt à successione. 65. 12.

Frater sororem lege Mosaiica repellebat à successione patris. 65. 13.

Fratrū filij quod inter se succedant in stirpes, non in capita, communis opinio. 66. 1. Ibid. Azonis & Zafij contraria probatur sententia. In fratrū filiis ius representationis quando habeat locum. 66. 3. Ius Saxon. accedit superiori sententia. 66. 4. Ibid. Obiectionum Accursij & aliorum solutio, ibidem Constitutio Caroli V. eandem probat sententiam. ibid.

Fratres ex uno latere coniuncti excludunt patruos, & auunculos, secundum ius Ciuile. 67. 1. Iure Saxon. pariter vocantur cum patruis. ibid.

Fratres medij ab indistinctis uno membro sunt remotiores, iuxta dispositionem iuris Saxon. 67. 3. ibid. primus gradus cognationis secundum Saxones quis dicatur.

Fratres utringque coniuncti preferuntur ex uno

latere coniunctis. 68. Ibid. plures rationes vincunt unam. Prærogatiua duorum vinculorum in cognatione quouisque extendatur. 68. 3.

Frater indistinctus iure Saxon. cur excludat distinctum. 68. 5. A fratre distincto descendentes remotiores sunt descendentibus ab indistincto. 68. 6.

Fructus in iure alij dicuntur naturales, alij industriales. 90. 10.

Fullo & sarcinator pro mercede actionem præscriptis verbis habent. 45. 15.

Furtum non censetur pro casu fortuito, & ideo in societate præstari debet. 46. 8.

Furtum à domestica persona commissum culpa non adnumeratur. 46. 9.

Furtis obnoxia est seruorum natura. ibid.

Furtum simplex iure ciuili penā capitali non puniatur. 82. 1.

Furto ablatarum rerum possessor quibus actionibus conueniatur. 82. 2.

Furtum aliud manifestum, aliud non manifestum. ibid.

Fures secundum ius Saxon. suspendi debent.

Furto ablata res secundum ius Saxon. quomodo vindicentur. 82. 6. ibid. inueniens rem alienam, quid facere teneatur.

Furibus & latronibus erepta res earum dominis restituantur. ibidem.

G.

Gerada quid dicatur. 56. 1. Ad Geradam quæ res pertineant. ibid.

Gerada mortua uxore ad quem spectet. 56. 3. bona immobilia uxoris sunt in potestate mariti. ibid. In Gerada præfertur cognata matri mariti defunctæ. 56. 5. In Gerada filia præfertur cognata. 56. 6. In Gerada clericus cum sorore succedit. 56. 7. De Gerada Plebiscitum Ciuitatis Posenensis. 56. 8.

Gerada intra quod tempus peti debeat. 56. 9.

Geræ

CENTVRIÆ PRIMÆ.

Geradam an transmittant ad cognatas uxores rusticoorum. 56. 10. De Gerada Praxis Curie.

56. 11. Ius Saxon. triplex fuit. ibid.

Guaranda prestita secundum ius Saxon. actionem mutare non licet. 13. 8.

Guaranda seu Varanda qua dicatur. 13. 9.

Guaranda prestita actor reum defendere debet. 13. 10.

Guaranda promittitur, non prestatur. Ibid.

Guaranda non seruata pena. 13. 12.

Guaranda suscepta reus tenetur respondere. 13. 16.

H.

Heres uerbis quid. 57. per totum.

Heres cum defuncto pro una persona quomodo censetur. 25. 1. (25. 3.)

Heres non tenetur iurare super facto defuncti.

Heredem teneri ad prestandum iumentum

pro defuncto ius Saxon. disponit. 25. 6. glossa & Praxis eiusdem iuris contrarium docet. ibid.

Haredi factum defuncti imputari non debet. 25. 5.

Heres de ignorantia tantum iurare potest. 25. 9.

Homines Christianos non decet de apicibus iuris disputare. 29. 14.

Homicidium casuale penam capitis non meretur. 84. 2. ibid. differentia inter casum fortuitum & impronissum.

Homicidium ex lasciuia committens non est immunis a pena. 84. 4.

Homicidium committens puer non punitur. 1.

Cornel. de Sicar. 45. 1.

Honor ciuilibet commodo pecuniario preferendus est. 83. 6.

I.

Ignorantia duplex, iuris & facti. 77. 11.

Ignorantia iuris quibus non nocet. 77. 12. & 30. 12.

Ignorantia facti quando non nocet. 30. 7.

Ignorantia iuris non excusat, quando Ictorum copia haberi potest. 30. 13.

Impedimenta legitima excusant a pena contri-

macie. 12. 1. an idem de alijs iustis causis intelligendum. ibid.

Impedimenta legitima habentur vis fluminis & amissio equi. 12. 3.

Impedimenta legitima ex usu terrarum Saxon. per nuncium denunciantur. 12. 8.

Circa impedimenta legitima probanda iuris Polonici dispositio. 12. 9.

Imprudencia & atati in omnibus penalibus iudicijs succurritur. 85. 7.

Impuberes & pubertati proximi delinquere possunt, & ideo puniuntur. 85. 6.

Impubes & pubertati proximus si delinquat fortuito vel improniso, vel malitiose distinguendum est. 85. 8.

Incendium vel furtum an casibus fortuitis adnumerari debeat. 39. 6.

Indebitum qui soluit sciens, donare videtur. 31. 1.

Indebitum soluens per ignorantiam iuris uel facti quando id repetere possit. 30. 3.

Indebitum sic 4. modis. 32.

Indebitum iure ciuili an ob ignorantiam iuris repeti possit. 30. 5.

Indebiti condictio est iuris naturalis. 30. 6.

Indebiti condictio an locum habeat, si debitum ante tempus solutum sit. 30. 9.

Indebiti condictio quibus casibus cessat. 30. 10.

Indicia ad questionem que plena, & manifesta sint, iudicio prudentia committitur. 22. 2.

Indicia plena dicuntur, qua duobus testibus, quinimo & uno probantur. 22. 3.

Inducia aliter iure ciuili, aliter iure Saxon. reisdantur. 2. 6.

In exigendo debito quis ordo seruandus 30. 11.

Infans ab impubere, & eo qui pubertati proximus est, quomodo differunt. 85. 2.

Infantes & infantia proximi nullatenus puniuntur. 85. 9.

In his, que numero, pondere, & mensura constants, cuius sit periculum. 47. 12.

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

Ius vetus de iure retractus iure Codicis abrogatum est. 49.3.

Ius retractus intra annum & diem secundum Canones prosequi licet. 49.4. (49.5.)

Ius retractus uxori competit in bonis mariti.

Iuris retractus actio est in rem scripta, & possessorem persequitur. 49.6. ibid.

Integrum pretium retrahens offerre debet. 49.7.

Imo sumptus & expensas reddere tenetur. ibid.

Iuris retractus prescriptio currit a tempore rei traditionis. 49.9. ibid.

Iuramentum retrahens prestare tenetur, quod bona fide in usum suum hoc beneficio utatur. 49.10.

L.

Leges Civiles non dedignantur sacros Canones sequi. 36.4.

Leges Codicis potestatem relinquunt creditori, ut omisso reo, conveniat fideiussorem. 16.8.

Leges priores tolluntur per posteriores. 16.9.

Leges Contraria, quod Venditor teneatur ad restitutionem precij post emptionem perfectam re interempta. 47.2.

Legis ratio ubi cessat, eo lex producenda non est, & ex aduerso, ubi eadem est ratio legis, idem ius statuendum est. 4.8.

Lex 12. tab. de debitoribus verba. 33.3.

Lex 12. tab. in debitores qualis fuerit. 33.2.

Lex Petilio & Papyrio Coss. de obstructis are alieno lata. 33.5.

Lex Julia de iisdem qualis fuerit. 33.6. differentia inter l. Petiliam & inter l. Iul. ibid.

Legitimam pater cuilibet filiorum relinquere debet. 63.3.

Legitima necessitates excusant a poena contumacia. 12.1.

Legitimitas per rescriptum Principis an de iure locum habeat. 71.1. In legitimatione per rescriptum Principis quae requirantur. 71.2. Ea quae sunt iuris divini & naturalis Principum

voluntate mutari nequeunt. 71.4. In legitimatione per rescriptum Principis Principis & consuetudo locorum. 71.4.

Legitimare potest Rex in suo Regno ex quocumque illegitimo coitu natos. 71.5. In legitimatione consensus collatentium, verum sit necessarius. 71.6.

Legitimitas per rescriptum principis an fieri possit in feudis antiquis in praedictum agnatorum. 71.7. ibid. Privilegia principis sine praedictis

corrigi intelligenda sunt. In legitimatione per subsequens matrimonium requiritur, ut liberi ex concubina nascentur. 70.3. An ad legitimationem requirantur dotalia instrumenta. 70.4. ibi. in causis matrimonialibus ius Canon

servari debet. ibid. quales illegitimi per subsequens matrimonium legitimentur. 70.6.

Legitimitas plena alia, alia limitata. 71.9.

Legitimitas per oblationem Curiae an de iure locum habeat. 71.10.

Legitimus quid dicatur. 72.1. Ad legitimitatem probandam coniectura & probationes quales esse debeant. 72.3.

Legitimitatis questio in foro Ecclesiastico potius quam seculari tractari debet. 72.10.

Legitimitatis probatio utrum in loco domicilii an in loco originis fieri debeat. 72.5. onus probandi illegitimitatem quando transeat in adversarium. ibidem.

Libellus quid dicatur. 13.1.

Libellus ex consensu partium omitti nequit. 13.2. Libelli vim obtinet in Regno propositio actionis. 13.3.

Libellum mutare auctori iure Civili permissum. 13.4.

Libellus an ipso iure, an per sententiam iudicis mutandus sit. 13.5.

Libellus quando corrigi, vel mutari possit. 13.6.

Libellus mutari potest in forma, qualitate, & materia. 13.14. De sententia, quod post

random

passet ab

liberi in diu

cepta conf

liberi eman

nentur. 6.

liberi illegit

morum tri

sunt. ibid. N

remibus. 6.

modo p. v.

liberi natura

69. 12.

liberi legitim

23. Praxi

dit a iure

nem iuris

Mag deb

69. 27. Sa

abominat

liberi natura

rimin

liberi illeg

an per su

tur. ibide

liberi Cleric

nium legit

Libri Cleric

matern

libri etiam

linquere p

procreati

liberi mili

ferri del

causa per

liberos q

veniente

imita ca

68.4.

cupletari

randat

CENTVRIÆ PRIMÆ.

random substantialia tantum mutari non possint. ibidem.

Liberi in diuisione hereditatis à parentibus percepta conferre tenentur. 64.1.

Liberi emancipati iure Saxon. bona conferre tenentur. 64.7.

Liberi illegitimi qui dicantur. 69.1. ibid. Illegitimorum triplex differentia. Naturales quomodo succedant parentibus. 69. 4. & Liberis naturalibus quomodo parentes succedere debeant. 69.7.

Liberi naturales matri succedunt etiam illustri. 69.12.

Liberi legitimi illegitimis cur non succedant. 69.23. Praxis terrarum Saxon. in eo casu recedit à iure Saxon. Magdeburgenses dispositio nem iuris Saxon. tenent. ibid. Praxis Curie Magdeburgensium sententiam sequi solet. 69.27. Sacra Scriptura illegitimam prolem abominatur. ibidem.

Liberi naturales & legitimi per subsequens matrimonium legitimantur. 70.1.

Liberi illegitimi ex adulterino complexu nati, an per subsequens matrimonium legitimantur. ibidem.

Liberi Clericorum an per subsequens matrimonium legitimari possint. 70.8.

Liberi Clericorum ab omni successione paterna & materna, & e contra, remouentur. 70.9.

Liberis etiam secundi matrimonij plus potest relinquare pater, quam ex priore matrimonio procreatis. 63.4.

Liberis militia causa à parentibus data an conferri debeant. 64.4. Dignitatis adipiscenda causa percepta num conferantur. ibid. Ad liberos quæ ex testamento perueniunt, non veniunt in bonorum collationem. 64.2.

Limitata causa, limitatum producit effectum. 68.4.

Locupletari nemo cum alieno damno debet. 29.9.

Locus publicus quis dicatur. 34.7.

Lucrum quid proprie dicatur. 64.5.

M.

Macula parentum deriuatur in tertiam usque prolem. 69.19.

Magdeburgum est sedes Municipalis iuris Magdeburgensium. 95.2. Ex Magdeburgo ius petere in Polonia quando cessatum sit. 95.3.

Mandatarius expensas actione contraria petere, vel ex fructibus deducere potest. 45.11.

Mandatarius an salarium à mandante petere possit. 45.12.

Mandatarius an alium substituere possit. 45.17.

Mandatarius fines mandati excedere non debet. 45.7.

Mandati fines non excedit, qui id facit, sine quo exequi mandatum non potest. 45.9.

Mandato quando renunciare liceat. 45.18.

Mandato dolus & culpa prestari debet. 45.1.

Mandatum debet esse gratuitum. 45.13.

Mandatum susceptum consumari debet. 45.16.

Mandatum morte utriusque tam mandantis, quam mandarij finitur. 45.19.

Mandatum quando renouari possit. 45.20.

Mandatum recipiens ut de culpa leuissima teneatur, aequitatis ratio suadet. 45.6.

Mandata iuxta prescriptum mandantis exequi debet, etiamsi mandatarius aliter rem gesturus utilius fore existimet. 45.8.

Mandatum excedens in emptione, id non repetit, quod ultra datum est. 45.10.

Mater quare semper certa, & itidem cur pater semper certus probari non possit. 72.2.

Mater terere indistincte praeferuntur amittis distinctis. 68.7.

Matri non creditur propriam alleganti turpitudinem. 72.9.

Matrimonium etiam in articulo mortis contrahum facit, ut liberi sint legitimi. 70.2.

M.

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

Medicorum & Chyrurgorum iudicium in vulnere quando requiratur. 86.6.
Mercatura natalibus nobilium quomodo deroget, distinctio Dd. 74.5. *Inter mercaturam tenuem & uberem distinctio.* ibidem.
Mercaturam sordidam in nobilibus leges Regni damnant. 74.8. *Consuetudinis magna est auctoritas.* ibid.
Mercatura vel studiorum causa absentes non censentur pro contumacibus. 12.4.
Metus in iure quomodo accipiendus sit. 93.5. *In minore, siue pluri emerit, siue minoris vendiderit, locum habet beneficium* l. 2. de rest. vend. 48.8. *In marito idem dotis nomine locum habet.* ibid.
Missus in possessionem omnibus creditoribus prodest. 40.7.
Mora delicto & furto equiparantur. 31.3.
Mora aut fit bona fide, aut mala. 31.4.
Mora non interueniente, si res depereat, cuius periculo id fiat. 31.5.
Mora quomodo compurgari possit per debitorem. 31.10.
Mora fideiussoris non nocet principali, sicut & mora patris filio. 31.11.
Mulctam prestare tenetur, qui iniuste petit rem alienam. 38.5.
Mulier tacitam hypothecam priorem habens praefertur creditoribus expressam posteriorem habentibus. 41.11.
Mulier expressam hypothecam habens posteriorem, non praefertur creditori expressam item anteriorem habenti. 41.13.
Mulier si dotalitium habens in bonis mariti consentiat in obligationem vel fideiussionem a marito factam, a solutione debiti non liberatur iure Saxon. 45.5.
Mulieres testimonio an conuinci possint. 42.11.
Mulieres publice pudicitiam prostituentes non sunt dignae legum beneficio. 87.4.

Mulieri quando vis fieri dicatur. 88.6.
Mulieri de violentia conquerenti quando fides adhibenda sit. 88.7.
Mulieribus impudicis de raptu & violentia conquerentibus, fides adhibenda non est. 87.6.

N.

Necessitas nullam habet legem. 32.5.
Nemo cum alieno damno locupletari debet. 9.8. & 62.4.
Nemo est membrorum suorum dominus. 15.1.
Nemo de domo sua in ius vocari debet. 1.1.
Nemo alteri cum suo damno benignè facere cogitur. 36.8.
Nemini officium damnosum esse debet. 62.3.
Nihil tam naturale est, quam eo modo quodque dissolui, quo colligatum est. 27.4.
Nobilitas quibus modis amittatur. 74.1.
Nobilitati exercitium mechanicarum artium cur deroget. 74.2.
Nobilitati mercatura utrum derogare possit. 74.3.
Nobilitati mercaturam officere, leges Regni & ius Civile statuunt. 74.4.
Notbi seu ex damnato coitu nati qui dicantur & an succedant. 69.14. *ibid.* *iure Can. ex damnato complexu procreatis, alimenta debentur.* 69.15. *Non omnium quae a maioribus tradita sunt, ratio reddi potest.* 69.22.
Novatio qua dicatur. 35.1.
Novatio alia voluntaria, alia necessaria. 35.2.
Novatio iure noua non intelligitur facta, nisi expressè actum sit. 35.4.
Novatio ex verbis & verisimilibus coniecturis colligi debet. 35.5.
Novatio etiam per acceptilationem fieri solet. 35.6.
Novationis species est delegatio. 35.7.
Novatio locum habet, si obligatio sequens est civilis vel naturalis. 35.8.

CENTURIAE PRIMAE.

O.

Oblatio pecunia qualisnam esse debeat. 35.5.
 Oblationis iusta & legitima effectus. 34.8.
 obligatio obligatum sequitur instar caracte-
 ris. 5. 4.
 obligatio sub pena repressaliorum in Regno non
 obtinet. 9.6.
 obligatio fideiussoria, vel est dandi, vel facien-
 di, vel mixta. 17. 4.
 obligatio facti qualis esse debeat, ut transeat
 ad heredes. 17.5.
 obligatio naturalis requirit consensum. 29. 4.
 obligatio quibus modis contemnitur, iisdem dis-
 solui debet. 34. 10.
 obligatio fit quatuor modis. 34. 11.
 obligatio tollitur itidem 4 modis. ibid.
 occidendi hominis causa reum portans, ut bo-
 micida punitur. 84.1.
 occidenti aliquem casu iure Saxon. pena unius
 Wergeldi infligitur. 45.5.
 occupantis quando melior sit conditio. 40.5.
 occupantis quando melior sit conditio. 40.5.
 omnia qui dicit, nihil excludit. 50. 9. In ore
 duorum, vel trium consistit omne verbum.
 20. 7.
 opinio Accursij legis vigorem habet. 85.5.
 P.
 Acta seruare aequitati congruit. 50.3.
 Pacta obscura & ambigua nocent ei, qui le-
 gem contractus dicere potuit apertius. 50. 10.
 Acta de foro non sunt necessaria, sed volunta-
 ria. 7.3.
 Actum de casibus fortuitis quomodo intelligi
 debeat. 52. 4.
 Actum aliud nudum, aliud vestitum. 7.4.
 Imperator omnibus Principibus quomo-
 do sint superiores. 9. 11.
 Inventum negatione filius non excluditur à in-
 re filiationis. 72. 8.
 Iunia in loco publico deponi debet. 34. 6.

Pena Iudicis inique aliquem questionibus subij-
 cientis, qualis sit. 22.5.
 Pena in dubiis mollienda potius, quam ex aspe-
 rande. 21.8.
 Pena non seruata guarenda in Regno non sem-
 per attenditur. 13. 13.
 Penae acrior infligitur vilioribus, quam hones-
 tioribus. 15. 11.
 Pena capitalis non tantum mortem, sed & exi-
 lium comprehendit. 15. 12.
 Pena extraordinaria definitio. 79. 4.
 Pena non seruata quaranda. 13. 12.
 Periculum rei debita post mortem pertinet ad
 debitorem secundum commun. Dd. opinio-
 nem. 31.1.
 Personarum honestarum & vilium distinctio
 Wesenbecij. 15. 11.
 Petitio unius non impedit petitionem alterius
 de iure ciuili. 38.1.
 Pignore prestatur dolus & culpa lata, imo &
 leuis. 39.1.
 Pignore leuissima culpa & casus fortuitus non
 prestatur. 39. 2. In pignoris casu quod credi-
 tores communicare debeant, Accursij sen-
 tentia. 40.10.
 Pignore casu fortuito amisso, creditor non tene-
 tur ad eius solutionem, & nihilominus cre-
 ditum petere potest. 39. 9. In pignore casus
 fortuitus quando creditori imputetur. 39.5.
 Pignus manet in bonis debitoris. 39.6.
 Pignus amissum creditor quando probare re-
 neatur. 39.7.
 Pignus habens praefertur alijs personales actio-
 nes habentibus. 40. 2. Quod an etiam in pi-
 gnore iudicij procedat, dubium est ibid.
 Pignus pretorium facit ut omnes creditores ex-
 aquantur. 40.6. Plebiscita in Ciuitatibus Re-
 gni qualia sint. 55.13.
 Possessio filiationis transfere onus probandi in
 aduersarium. 72.7.

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

Possessor quis dicatur, & quantum possidere opus sit. 14.5.
 Possessor quomodo varendatorem nominare debeat. 82.7. Inter possessorem bona & mala fidei distinctio in restituendis fructibus. 90.9.
 Possessor de iure Saxon. non tenetur respondere priusquam illi, qui petunt rem, inter se experiantur. 38.3.
 Praxis & praeiudicium Curiae Regalis ex dispositione iuris Civilis non permittit reum continuis libelli mutationibus praeiudicari. 13.13.
 Praeiudicium Curiae Regalis, actorem sequi debere forum rei. 3.1.
 Praeiudicium Curiae Regalis, si quis inuitus trahatur ad alienum iudicem, eo casu sententiam iudicis esse nullam. 3.4.
 Praeiudicium Curiae Regalis, Iudicem poenam non mereri vocantem etiam sua iurisdictioni non suppositum. 35.
 Praeiudicia aliquot Cur. Regal. in Regno tam in criminalibus quam civilibus locum non esse reconventionibus. 6.9. & 10.
 Praeiudicium Cur. Regal. de fori renunciatione licita, cum distinctione, quando videlicet Privilegium fori concernit principaliter fauorem renunciantis. 7.7.
 Praeiudicium Cur. Regal. Obligationem sub poena repressaliorum in Regno non obtinere. 9.6.
 Praeiudicium & Praxis Cur. Regal. in contumacia actoris qualis sit. 10.10.
 Praeiudicium & Praxis Cur. Regal. secundum ius Saxon. reum contumacem condemnat in amissione cause. 11.8.
 Praeiudicium Cur. Regal. secundum ius Saxon. tres contumacias requirit. 11.8.
 Praeiudicium & Praxis Cur. Regal. de legitimis impedimentis. 12.10.
 Praeiudicium Curiae Regal. de impedimento vi fluminis facto. 12.3.
 Praeiudicium Cur. de impedimento ratione fractionis rotae allegato. 12.6.

Praeiudicium Cur. Regal. quo absens legitimus impedimentum corporali iumento comprobauit. 12.7.
 Praeiudicium & Praxis Curiae in libelli correctione qualis. 13.7.
 Praeiudicium Cur. Regal. quod reus sine effugij quibusvis ad libellum post suspensionem guardanda respondere cogatur. 13.16.
 Praeiudicio & Praxi Cur. affirmatur, in Regni satisfactiones tam ex parte actoris, quam re locum habere. 14.3.
 Praeiudicium Cur. Regal. bona immobilia non possidentem, fideiussores idoneos dare, vel in iudicio cautioni committi. 14.5.
 Praeiudicium Cur. Regal. in casu speciali, quod quis necis inculpatus cautioni fideiussori commissus fuit. 15.13.
 Praeiudicium & Praxis Cur. Reg. de fideiussoribus. 16.7. & quid leges Codicis hic statuam. ibid.
 Praeiudicium & Praxis Cur. Regal. de hereditate fideiussoria obligatione. 17.7.
 Praeiudicium & Praxis Cur. Reg. ubi exceptio peremptoria etiam post sententiam opponitur. 18.12.
 Praeiudicium & Praxis Curiae in assignando tempore dilationis probatoria dispositionem iuris Saxon. sequitur. 19.10.
 Praeiudicium Cur. Regal. ubi in criminali causa dilatio causa cognita data est. 19.4.
 Praeiudicium Cur. Reg. de dilatione concedenda actori in civilibus. 19.5. & 6.
 Praeiudicium seu Praxis Cur. Reg. probationes in criminalibus plenas & sufficientes requiruntur. 21.1.
 Praeiudicium Cur. Reg. quando evidentes probationes desunt accusatum propiorem fuisse aliquid euadendum. 21.10.
 Praeiudicium Cur. Reg. ad quaestiones seu rotamenta, nisi plenis & manifestis indicijs praecedentibus.

CENTURIÆ PRIMÆ.

cedentibus, neminem condemnandum. 22.1.
Prauidicium Cur. R. quo auctore non probante, reus fuit absolutus. 23.4.

Prauidicium Cur. R. quo iuramentum delatum prestare, vel referre recusans, soluere necesse habuit. 24.1.

Prauidicium & Praxis C. R. quod auctor potius petitionem suam, quam heres factum defuncti iuramento comprobare debeat. 25.8.

Prauidicium C. R. quo debitor exceptionem soluti debiti opponens recte ad probationem allegationis sue admittitur. 22.2. & quando hoc verum. ibid.

Prauidicium & Praxis Cur. R. quod Chryrogmaphum restitutum debitori volente & consentiente creditore, debitorem liberet. 28.2.

Prauidicium & Praxis Cur. R. exceptionem de non numerata pecunia admitti solere. 29.8.

Prauidicium Cur. R. iuris & facti errorem non nocere, quando agitur de evitando damno. 30.4.

Prauidicio & Praxi Curia observatur ut loco summa pecuniaria debita pignora accipiantur. 32.6.

Prauidicia aliquot Cur. R. quod creditores pro pecunijs pignora, vel res immobiles in solutum accipere coacti, iuramento a debitoribus prestito, quod aurum, argentum, paratamque pecuniam &c. non habeant. 32.7.

Prauidicium & Praxis C. R. sequitur ius Saxon. in eo, quod debitorem carceribus mancipandum statuit. 33.13.

Prauidicium C. R. quod alimenta a creditore debitori in carceribus detento prestari debeant. 33.14.

Prauidicium C. R. depositam pecuniam in loco publico ita demum liberare debitorem, si ibidem remaneat. 34.9.

Prauidicium C. R. non actionem etiam ex verbis & similibus coniecturis colligi debere. 35.5.

Prauidicium C. R. quod possessor rei petita non

prius teneatur alteri petentium respondere, quam illi inter se de iure suo experti fuerint. 38.3.

Prauidicium & Praxis Curia ius Saxon. sequi solet, quod creditori probatio incumbat, pignus sine dolo & culpa sua perisse. 39.8.

Prauidicium & Praxis Cur. R. sententiam Accursij sequitur, quod videlicet ratione pignoris creditores communicare debeant. 40.9.

Prauidicium C. Reg. si mulier habens dotalitium in bonis mariti, sponte consentiat in obligationem vel fideiussionem a marito factam, a solutione debiti non liberatur. 42.5.

Prauidicium Cur. R. licet uxor habeat dotalitium in bonis mariti, neque tamen consentiat in obligationem a marito factam, ad solutionem debiti pro marito cogi nequit. 42.6.

Prauidicium C. R. in debitis id attendi, in cuius utilitatem pecunia sit versa, ceteroquin uxorem iuxta suam negatiuam propriam esse proprio se purgare iuramento. 42.10.

Prauidicium Cu. Reg. quod depositum defuncto depositario ex hereditate ante omnia percipi debeat. 43.25.

Prauidicium Cu. R. furtum non computandum inter casus fortuitos. 44.4.

Prauidicium Cu. R. mandatarium impensas in perficiendo mandato vel in litem factas, repetere posse. 45.11.

Prauidicium C. R. procuratorem vel mandatarium alium substituere posse licet iam constituta. 45.17.

Prauidicium Cur. Reg. de eo, an etiam pretium emptori percat. 47.3.

Prauidicium Cur. R. ius retractus intra annum & diem secundum Canones persequi licere. 49.4.

Prauidicium C. R. etiam uxorem ab extraneo emptore bona mariti, si propiores non sint, iure retractus repetere posse. 49.5.

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

Praeudicium Cu. Reg. actionem iuris retractus esse in rem scriptam & possessorem persequi. 49. 6.

Praeudicium Cur. R. post annum & diem morae purgationem in iure retractus non esse admissam. 49. 10.

Praeudicium Cu. Re. iumentum à retrahente exigi solitum; quod bona fide iure retractus utatur. 49. 11.

Praeudicium Cur. Reg. quod Euietio ex natura contractus omnino praestari debeat, etiamsi nihil de ea conventum fuerit. 51. 1.

Praeudicium Cur. R. in certo casu, quo Euietio non praestitur, etiamsi de ea conventum sit. 51. 6. Ibid. Praxis Curiae & iudicij terrestri tenet, quolibet tempore venditori renunciari posse, ut ratione Euietionis adsit. 51. 7.

Praeudicium C. R. quod uxor tutorem habens à Magistratu, marito donare possit. 52. 6.

Praeudicia aliquot C. R. donationes reciprocas inter coniuges valere. 52. 12.

Praeudicium Cur. R. huiusmodi donationes reciprocas, si non sint aequivalentes, non valere. ibid.

Praeudicium & Praxis Cu. R. quod donatio seu resignatio bonorum immobilium in iudicio ordinario bannito fieri debeat. 53. 7.

Praeudicia aliquot Cur. R. bona mobilia uxoris cedere marito. 55. 6.

Praeudicium C. R. quod dotalitium mulier vel heredes ipsius soluto matrimonio ex bonis mariti petere possunt. 55. 8.

Praeudicium C. R. quod mulier dimidiam partem omnium bonorum mariti, postquam lectum eius ascenderit, & e contra, vir uxoris habeat. 55. 12.

Praeudicium C. R. quod iuxta Plebiscitum Civitatis Leopoliensis tertiam saltem bonorum suorum partem maritus ad uxorem transmisit. 55. 13.

Praeudicium Cur. R. quod Gerada post mortem filiae debeat manere penes patrem iuxta Plebiscitum Civitatis Posnaniensis. 56. 8.

Praeudicium Cur. Re. quod arma bellica Anna cuidam post mortem patris debeantur, hereditibus masculis ex lumbis defuncti deficientibus. 57. 5.

Praeudicium Cu. R. tutorem nisi finita tutela rationem reddere non teneri. 59. 1.

Praeudicium C. R. tutores ob non confectum inventarium, quod ita rebus pupillorum consultum putarent, absolutos fuisse. 58. 7.

Praeudicia C. R. Magistratum rationes à tutoribus praesertim dativis quotannis repetere posse. 59. 4.

Praeudicia aliquot C. R. tutorem res pupillares casu amissas iumento probare debere. 59. 7.

Praeudicia aliquot Cu. Re. quod uno tutore renunciente, alius dari possit. 60. 2.

Praeudicium C. R. quod testamentarij tutore matri & avia preferuntur. 60. 9.

Praeudicium Cu. R. pupillum res à tutore alienatas consequi posse non tantum tutela actione personali contra tutores, sed & rei vindicatione contra quoscunque possessores. 61. 6.

Praeudicium C. R. pupillo in integrum restitutionem dari, si maior factus lesus se esse doceat. 61. 7.

Praeudicium C. R. quo solutio eorum, quae tutor bona fide in negotia pupilli de sua exposuit, iniuncta est. 62. 5.

Praeudicia C. R. in condendis testamentis consuetudinem spectari debere. 63. 9.

Praeudicium C. R. in legato ad pias causas testamentum etiam minus solenne valere. 63. 12. Ibid. casus, quo D. Rex Stephanus testamentum de bonis immobilibus approbavit.

Praeudicium C. R. nec filiam ornamenta muliebria à patre sibi comparata, nec filium sumptus in studia à patre impensos, conferre teneri. 64. 9. & 10.

Praeudicium
succeda
Praeudicium
coniunct
Praeudicium
coniunct
iuncta p
Praeudicium
girimis p
63. 25.
Praeudicium
matrimo
& ad qu
70. 6.
Praeudicium
prum pr
Praeudicium
cito comp
non tant
nes. 71. 5.
Praeudicium
non tam
debere,
Praeudicium
heredita
hoc priu
nanda sit
Praeudicium
torem si
de. 71. 7.
Praeudicium
quum, &
reali inu
investit
firmatio
iudicia
ci interst
impatione
iudicium

CENTURIA PRIMÆ.

Prauidicium C. R. quod fratram filij in stirpes succedant. 65.7.

Prauidicium Cur. R. quod frater ex uno latere coniunctus excludat patrum. 67.6.

Prauidicium Cur. Re. quod matertera utring, coniuncta amitis ex una tantum parte coniuncta praferri debeant. 68.7.

Prauidicium C. R. quod liberi legitimi ex illegitimis parentibus nati, illis non succedant. 69.25.

Prauidicium C. R. legitimatos per subsequens matrimonium pro veris & legitimis censeris, & ad quamvis successionem admitti debere. 70.6.

Prauidicium C. R. legitimationem per rescriptum principis in Regno locum habere. 71.2.

Prauidicium Cur. Reg. omnes ex quocunq, illicito complexu natos posse à Rege legitimari, non tantum quò ad honores, sed & successiones. 71.5.

Prauidicium Cur. R. probationem legitimatatis non tam in loco domicilij, quam originis fieri debere. 72.5.

Prauidicium Cur. Re. quod si instituta questione hereditaria, obijciatur questio natiuitatis, hec prius coram iudice Ecclesiastico terminanda sit. 72.10.

Prauidicium Cur. Reg. Vasallum feudum alienantem sine consensu Domini, priuari feudo. 73.17.

Prauidicium Cur. Reg. quod si feudum sit antiquum, & defuncto succedens in possessione reali inueniatur, non habeat necesse novam inuestitura perire, sed tantum antiqua confirmationem. 73.14.

Prauidicia C. R. cum qui per sententiam iudicis interficitur, vel qui seipsum radio vita, vel impatientia doloris interficit, non puniri confiscatione bonorum. 73.3.

Prauidicium Cu. Re. in praescriptionibus secundum

dominus Canon. & Camerum Imperiali semper bonam fidem requiri. 76.4.

Prauidicium Cur. Regal. immobilia 31. annorum & diei spacio posse praescribi. 77.8.

Prauidicium Cur. Reg. actione una intentata non dari recursum ad aliam. 78.2.

Prauidicium C. R. iniuriarum non teneri, qui aduersario in iudicio crimen aliquod obijciat, idq, se non animo iniuriandi facere proresteretur. 80.4.

Prauidicium Cur. Regal. iniuriam verbalem, nunquam committi, nisi verba animo & proposito iniuriandi prolata fuerint. ibid.

Prauidicium Curia Regal. in Regno iniuriam verbalem reuocatione vindicari. 80.8.

Prauidicium Cur. R. quo infami scripto alium ledens capitis est condemnatus. 81.3.

Prauidicium Cur. Reg. quo emptor rei in communi foro emptorem venditorem ignorans, furti innocens iudicatus est nummis perditis. 82.6.

Prauidicium Cur. R. quo quis pro furto vel spolio inculpatus, iuramento mactertius se purgare tenetur. 82.7.

Prauidicium C. Reg. quo pars rea ex intervallo homicidium committens in penam legis Cornel. de Sicar. condemnata fuit. 83.9.

Prauidicium Cur. Reg. de iuvene, qui casuale homicidium perpauent, supplicio affecto. 84.6.

Prauidicium Cur. Regal. infantes & infantia proximos nullatenus esse puniendos. 84.9.

Prauidicium Cur. Regal. quando dubium est, lethale sit vulnus, nec ne, ad medicorum & Chyrurgorum iudicium recurrendum. 86.6.

Prauidicium Curia Regal. tempus quo vulnus illatum inspicere debere. 86.7.

Prauidicium Cu. R. de stupro cuiusdam illato, & emenda 30. marca. eidem adiudicata. 87.3.

Prauidicia Cur. Regal. quibus violator seu oppressor

INDEX OBSERVATIONVM PRACTICARVM

- R.**
- Raptus** in iure bifariam accipi solet. 88.1.
- Raptores** mulierum quâ pœna afficiantur. 88.2.
- Raptorum socij** eadem pœna afficiuntur, quâ ipsi raptores. 88.3.
- Raptores** puniuntur, licet mulieribus consentientibus raptus fiat. 88.4.
- Raptorum pœna** iure Saxon. qualis sit. 88.5.
- Raptores rerum alienarum mobilium** quomodo puniantur. 90.1.
- De raptu** statuta Regni quomodo disponant. 88.8.
- Inter raptores** & raptam matrimonium est nullum iure civili. 88.9.
- Inter raptores** & raptam matrimonium fit ratum iure Canon. 88.11.
- Recepta res** dicuntur non tantum expresse custodia assignata, sed etiam illata vel immixta. 44.9.
- In recepto** custodia prestari debet. 44.5.
- Ibid.** ratio, cur nauta, caupones, stabularij, de receptis tenentur. 44.2.
- Reconuentio** iure civili & Canon. permissa. 6.1.
- Reconventionis forma.** 6.2.
- Reconuentio** coram eodem iudice fieri debet. 6.3.
- Reconuentione** post litem contestatam non est locus. 6.4.
- Reconuentio** itidem in termino appellationis locum non habet. 6.5.
- Reconuentiones** etiam ius naturale permittit. 6.6.
- Reconuentioni** non nisi lite finita, ius Saxon. locum esse disponit. 6.7.
- Reconuentio** in criminalibus non admittitur. 6.8.
- Reconuentiones** in Regno ex recepta consuetudine locum non habent. 6.9.
- Reconuentiones** prohibens consuetudo num iuri & equitati sit contraria. 6.11.
- Reconuentionibus** Incola Prussie stringi non debent. 6.10.
- Reipub.** expedit, ne quis res sua male utatur. 53.
- Rei contumacis** ante litem contestatam pœna ex iure civili. 11.1.
- Reo** contra actorem contumaci duplici modo subuenitur. 10.8.
- Reo** contumaci conditio inferendi legitimi impedimenti reservari debet. 11.10.
- Reus** citari debet tribus terminis, & trina contumacia eum condemnant. 11.8.
- Reus** contumax multam iudici prestare tenetur. 11.9.
- Reus** post suspensionem guaranda tenetur respondere. 13.16.
- Reus** de parendo iuri cautionem prestare solet. 14.4.
- Reus criminis** fideiussoribus an committi debeat. 15.5.
- Renunciare** unicuique, licet his, quæ pro se introducta sunt. 69.1.
- Renuncians** beneficio exemptionis, non provocat Iurisdictionem iudicis, cui se submittit. 7.8.
- In renunciatione** fori distinctio observanda. 7.7.
- Repressaliorum** definitio. 9.1.
- Repressalia** equitati naturali contraria, & iuri Canon. & civili prohibita. 9.2.
- Repressalia** permittuntur ob denegatam iustitiam. 9.3.
- Repressalia** facere privata auctoritate nemini licet. 9.5.
- Repressalia** ius diuinum an concedat. 9.12.
- Repressalia** non omnibus, neque passim concedi debent. 9.14.
- Rerum suarum administratio** cuius libera. 53.
- Res** si eodem modo apud Creditorem perit fuisset, quo apud debitorem interijt, quod iuris. 31.2.
- Res litigiosa** apud possessorem remanet, vel iudici traditur. 38.4.
- Res vectoris** vel viatoris recipiens tenetur omni modo, excepto casu fortuito. 44.3.
- Roma** communis patria. 3.11.

CENTVRIÆ PRIMÆ.

S.

Satisfactio qualis ab his, quibus reuerentia debetur, accipienda sit. 14.8.

Satisfacere vel cauere quomodo debeat bona immobilia non possidens. 14.6. (14.7.)

Satisfacendi modus triplex in iure assignatur.

Satisfactiones in Regno tam ex parte actoris, quam ex parte rei habent locum. 14.3.

Satisfacere an possit pignoris. 14.9.

Satius est facinus nocentis relinqui impunitum quam innocentem damnare. 21.7.

Scholares contra Rectorem vel Episcopum conueniri debent. 4.2. (4.9.)

Scholares in quibus casibus Priuilegia amittant.

Scutum Velleianum quae in se contineat. 42.3.

Seruus ne naturaliter quidem obligari potest. 35.10.

Seruorum natura furtis obnoxia est. 46.10.

Societas quibus conditionibus contrahi possit. 46.14.

Societas consensu contrahitur. 46.1.

Societas a communione rerum differt. 46.6.

Societas an transeat ad heredes. 46.16.

Societate praestatur dolus, & culpa lata, & leuius, non leuissima. 46.3.

Societate non praesumitur dolus. 46.5.

Societate alter pecunias, alter operas conferre potest, & an eo casu lucrum tantum, an verò etiam fors communis esse debeat. 46.15.

Societate vestigalium heredes defuncti cum superstitibus socio equaliter communicat. 46.17.

Socius damna fatalia praestare non cogitur. 46.7.

Socius rem communem dolose contrectans, & furti, & actione pro socio tenetur. 46.11.

Solidi appellatione quid veniat. 53.1.

Solidus in iure pro aureo accipitur. 82.4.

Solutionem allegans metitertius probare debet. 27.1.

Solutionem allegans, an etiam contra Chyrogaphum ad probandum admittendus sit. 27.3.

Quo ad solutionem, distinctio inter ius naturale & civile. 32.9.

Spurij qui dicantur. 69.9. (cur. 69.11.)

Spurij ad successionem maternam admittuntur.

Spurij illustri matri non succedunt. 69.13.

Statutum Regni, quod Rex ad aegros equo-

stris ordinis testari volentes mittat. 63.14.

Stuprum in iure duplici modo consideratur. 87.3.

Stupri voluntarij qualis in iure sit poena. 87.2.

Stuprum violentum quid sit. 87.7.

Succedere iure Saxon. neg. illegitimus potest legitimo, nec e contra. 69.16.

Sententia interpretum, quod legitimi a successione illegitimorum ex damnato complexu

natorum excludantur. 69.17.

Sumptus in studia filiorum a patre facti, & ornamenta muliebria filiae comparata bonorum collationi non subsunt. 64.9.

T.

Tempus a lege statutum an per iudicem minui, vel prorogari possit. 19.11.

Testamentum etiam minus solenne inter liberos locum habet. 63.7.

Testamentorum duo genera in iure reperiuntur.

ibid. In Testamento pater uni liberorum plus quam alteri relinquere potest. 93.1. Inaequalitas causa est discordia. ibid. Et inaequalitas inter liberos quando locum habeat. 63.5.

In Testamento quae solennitates requirantur. 63.6.

In condendis Testamentis consuetudo spectari debet. 63.9.

Testamenta domi ab agris plerumque fieri solent. 63.10.

Testamenta de bonis immobilibus fieri non possunt. 63.11.

Testamentum in legata ad pia causa etiam minus solenne valet. 63.12.

Testamenti solennitates Princeps ex plenitudine potestatis supplere potest. 63.13.

Testes duo in criminalibus sufficiunt. 20.10.

Testes septem ius Saxon. in criminalibus requirit. 20.11. Quod Praxis Curia sequitur. ibid.

R r

Testes

INDEX OBSERVAT. PRACTIC. CENTVRIÆ &c.

- non præfertur, ex communi sententia. 41.10.
 Doctorum diuersæ sententiæ de eo, an etiam
 expresse anteriori hypotheca creditorum po-
 sterior tacita voris præferatur. 41.4.
*Vxor regulariter pro marito non obligatur, nec
 è contra.* 42.1.
Vxor pro marito fideiubens non tenetur. 42.2.
Ibid. SC. Velleian. quæ in se contineat.
*Vxores seu fæminas naturalis pudor non omni-
 bus perperam se manifestare concedit.* 42.4.
ibid. iuris Saxon. diuersa ea in re dispositio.
*Vxor habens dotalitium in bonis mariti, & non
 consentiens obligationi nequaquam ad sol-
 uenda debita mariti cogi potest.* 42.6.
*Vxor non habens dotalitium, sed succedens in
 bonis mariti, tenetur ad soluendum res ma-
 riti unâ cum heredibus.* 42.7.
*Vxor pro marito & è contra, obligatur, quando
 communem aliquam negotiationem exci-
 cent.* 42.8.
*Vxoris debita maritus soluere non tenetur,
 quando vxor propriâ industria negotiatio-
 nem aut propinationem aliquam exercet.*
 42.9. *ibid. In debitis id attenditur, in cuius
 utilitatem pecunia sit versa.*
 W.
Wergeldus iuris Saxo. quid in se contineat.
 79.12. *Ibid. Differentia inter multam,
 emendam, & Wergel-
 dum.*



PRACTICARUM
OBSERVATIONUM
EX JURE CIVILI ET
Saxonico collectarum,

&
AD STYLUM USUMQUE JUDICIORUM
CURIAE REGALIS accommodatarum,

CENTURIAE II. SEMIS.

AUTHORE

ANDREA LIPSKI à LIPE J. U. D.
nunc EPISCOPO LUCE ORIENSI, Regni Poloniæ
PROCANCELLARIO.

Cum Gratia & Privilegio S. R. M.



P A R I S Y S,
Ex Typographia ANDRÆ de VILLA nova,
Sumptibus BALTHASARIS ANDRÆ Civis & Bibliopolæ
Gedanens.

ANNO M. DC. XXVII.

LECTORI

vemque accipies excusationem; & eo quod est fruiere feliciter. Nos etsi non ea quæ optabamus sumus consecuti; illud tamen certè effecimus, ut exemplo nostro, non solum ad legendum, sed etiam ad scribendum studia aliorum excitaremus. Poterunt enim qui ætate ingenioque pollent, majorique quàm nos ocio abundant, eam quam monstravimus inire viam, intermissumque à nobis continuare curriculum. Quod si fecerint, Reginam scientiarum Jurisprudentiam, quæ deserta apud nos obsoleverat, non solum retinebunt, sed etiam adaugebunt. Tu Lector, hoc quidquid est lucubrationum nostrarum, boni consule, voluntati quæ nostræ, quâ gratificari tibi studuimus, fave & vale.

INDEX

INDEX
OBSERVATIONUM
PRACTICARUM.

I.

Utrum ædificans aut plantans, sive ferens in alieno solo, expensæ in eam rem factas; item materiam, aut sementem omnino perdat, nec ne? II.

Utrum petitorium & possessorium, (vel ut nostri vulgò Practici loquuntur, causa occupationis & expulsiōis) simul intentari possit? & an causa petitorij sive occupationis prius intentata, & non probata, denuo ad causam possessorij, id est expulsiōis, & è contra, recursus fieri debeat? III.

Pupillus, mortuo patre, utrum à tutoribus, an verò à matre educari debeat? IV.

An is, qui rem alicujus publico vel privato nomine administrat, si locupletior sit factus quàm ante fuit, præsumatur ex illa administratione, vel aliunde rem & substantiam acquisivisse?

V.

An & quomodo quis à tutela excusari aut removeri possit?

VI.

Tutor cum pupillo contrahere, & sibi ipsi author esse utrum possit, nec ne? VII.

An si quis filium vel filiam, item servum seu famulum alicujus corruperit, conveniri de eo possit, nec ne?

VIII.

Utrum dolo interveniente contractus vitietur, nec ne?

IX.

An ea, quæ per vim aut metum ab aliquo extorta sunt de jure valeant vel rescindi possint? X.

Sed an ea quæ ab adultis seu puberibus, minoribus tamen viginti quinque annis facta gestavè sunt, rata maneant, vel ob defectum legitimæ ætatis rescindantur? XI.

Minor mutuans ab aliquo pecuniâ eamq; dissipans, utrum læsus videatur. Et an ob id restitutionem in integrum petere possit, nec ne?

a. 3.

XII. Furiosi

XII.

Furiosi & prodigi utrum & quamdiu sub cura esse debeant?

XIII.

An, si tutores vel curatores nomina pupillorum apud debitores exigere negligant, & illi postmodum solvendo non sint, ad præstationem damni teneantur? *XIV.*

Sed an hi, qui ob defectum rationis, vel ob adversam valetudinem rebus suis præesse non possunt, jus testandi habeant, nec ne?

XV.

Parentes liberos & è diverso liberi parentes utrum & ob quas causas in testamento exheredare possint?

XVI.

Utum ex testamento nullo vel irritato facto legata & fideicommissa nihilominus debeantur?

XVII.

Legata, item æs alienum, si hæreditas ære alieno onerata sit, utrum ab eo cui ususfructus, sive (ut nostri loquuntur) advitalitas omnium bonorum relicta est; an verò ab hærede præstari debeant, nec ne?

XVIII.

Usufructuarius utrum rei proprietatem deteriore se non redditurum cavere debeat?

XIX.

Quid si hæres non conficiat inventarium bonorum morte testatoris derelictorum, utrum debita vel legata ultra vires hæreditatisolvere teneatur?

XX.

Funeris expensæ & salaria, seu mercedes deservitæ familiæ, utrum deducto prius ære alieno vel ante ab hærede præstari debeant?

XXI.

Mortuo filio vel filia absq; liberis, utrum ascendentes soli, id est pater & mater; an verò cum ijs etiam collaterales, puta fratres & sorores ad successionem illius ab intestato admittantur?

XXII.

Maritus uxori, & è contra uxor marito, num ab intestato succedat?

XXIII.

Dotalitium à priore marito uxori denominatum, utrum decedente uxore, maritus secundum nuptiarum ex bonis prioris mariti petere possit?

XXIV.

Uxor bona sua dotalia, & alia, quæ ultra dotem ad maritum adfert, num absq; consensu mariti alienare possit?

XXV.

De divortijs, & an divortio facto uxor dotalitium; & è contra maritus dotem lucrari debeat nec ne?

XXVI.

Sed an constante matrimonio, uxor dotem sive donationem, propter nuptias à marito repetere possit?

XXVII.

Num pater & mater filiam, item frater sororem dotare teneantur?

XXVIII.

Consanguinitas seu affinitas utrum & quando matrimonia impediat?

XXIX.

Monachi & religiosi, utrum ad successionem bonorum jure naturali devolutorum admittantur?

XXX.

Pactum de futura successione, item renunciatio bonis paternis & maternis à liberis facta, utrum de jure subsistat?

XXXI.

Pactum cum emptore initum, ut rem emptam venditori eodem pretio restituat quandocunq; ei libuerit, quod vulgò, pactum de retrovendendo dicitur, an de jure sit permissum, nec ne?

XXXII.

Pactum legis Commissoriæ (quod nostri lapsum vulgò vocant) an de jure valeat, nec ne?

XXXIII.

An res pignori data à creditore oppignorari aut vendi possit?

XXXIV.

Ufusfructus item aliæ servitutes, an pignori dari possint, nec ne?

XXXV.

Servitutes an præscriptione acquirantur & amittantur?

XXXVI.

Juri offerendi, seu juri pignoris an præscribatur?

16. Voluptarias impensas bonæ fidei possessor auferre potest, sine la-
sione rei.
17. Impensas necessarias & utiles, malæ fidei possessor quomodo repetere possit?
18. Voluptarias impensas malæ fidei possessor quomodo consequatur?

I Frequens * admodum atq; nimis vulgata est in foro illa Regula juris: Quod alieno solo in ædificatur, solo cedit. & rectè quidem; nam expressè id ponitur in textu §. Cum in suo. Instit. de rerum divis. Ratio autem hujus rei reddi potest ex text. §. Certè illud constat. Instit. eod. de rerum divis. Nam scienti, inquit Imp. Justin. alienum solum esse, potest obijci culpa, quòd ædificaverit temerè in eo solo, quod intelligebat alienum esse. Sed & J. C. Paulus idem innuere videtur in l. Paulus. 14. ff. de dol. mal. & met. except. his verbis: Paulus respondit, cum qui in alieno solo ædificium extruxerit, non aliàs sumptus consequi posse quàm possideat, & ab eo dominus soli rem vindicet: scilicet opposita doli mali exceptione.

2 Idem quoque * dicendum videtur de plantis, & de satis, per expressum text. in l. qua ratione. in princ. Qua ratione, inquit J. C. Gaius, planta qua terra coalescunt, solo

cedunt; eadem ratione frumenta quoque qua sat a sunt, solo cedere intelliguntur. Ceterùm, sicut is qui in alieno solo ædificavit, si ab eo dominus soli petat ædificium, defendi potest per exceptionem doli mali: ita ejusdè exceptionis auxilio tutus esse poterit, qui in alienum fundum sua impensa conseruit. ff. de acq. rerum dom. Quamvis Imp. Just. hæc eadem verba repetens in §. qua ratione Instit. de rerum divis. ita ponat, qui alienum fundum sua impensa (bona fide) conseruit. Unde liquidò constat, eam regulam non ita simpliciter intelligendam esse, quem admodum in foro à practicis vulgò sine ulla distinctione usurpari solet. Nam ex juribus superius allegatis, manifestè apparet, multum interesse, nū quis possidens vel non possidens alienum fundum, in eo ædificaverit, plantaverit, aut conseruerit? item an fuerit bonæ vel malæ fidei possessor? Primo * etenim casu, qui in rem alienam vel fundum, quem non possidet, sciens volensq; sumptū facit, uti qui ex agro meo, quem non possidet, segetes colligit suo sumptu, idq; facit nō gerendi negotij mei causa, is, quia donandi animo hunc sumptum facere videtur, ideo nullo pacto sumptus in colligendis segetibus factos recuperare

petere
in l. S.
J. C. I.
injuri
nave
di ju
4 Aquil
aliena
fider,
non v
non a
minu
ritò r
ratio
l. habi
5 conc
disia
dem po
demys
ferne
addi
inqu
quam
ædifici
essent,
revert
hic J.
rijs
ædifi
dear
min
dem
etiam
in prin

petere potest, per express. text. in l. Si servus. 27. §. Si olivam. 25. Ubi J. C. Ulpianus sic ait: Nulla enim injuria est, cum tibi etiam impensas donaverit, quae in collectionem hujusmodi fructuum impenduntur. ff. ad leg. 4 Aquiliam. Qui *verò ferens in rem alienam, quam titulo aliquo possidet, sumptum facit, alij donare non videtur, quia rem gerit sibi non alij, cum sit possessionis dominus, quam revocante alio, merito reputabit sumptus & meliorationes illius rei, argum. text: in l. habitator. 59. Ubi J. C. Julianus ita 5 concludit: *Habitator * in aliena aedificia fenestras & ostia imposuit, eadem post annum dominus aedificiorum dempsit. Quaro, is qui imposuerat, possetne ea vindicare? Respondit posse. & addit rationem: Nam quae alienis, inquit, aedificijs connexa essent, ea quamdiu juncta manerent, eorundem aedificiorum esse: simul atq; inde dempta essent, continuo in pristinam causam reverti.* ff. de rei vindic. Licet enim hic J. C. eo tantum casu possessori jus vindicandi ea, quae in aliena aedificia imposuerit, tribuere videatur, quando videlicet ipse dominus soli, sive aedificij, eadem dempsit, aut refixerit; quod etiam J. C. Ulpian. in l. Sed si quid. 15. in princ. innuere videtur his ver-

bis: *Sed si quid in aedificaverit, postea cum neq; tollere hoc, neq; reficere posse: refixa plane posse vindicare.* ff. de usufruct. Et quemadm. Verum tamen id *ita intelligendum est, quod is qui opinione domini possidebat rem alienam; puta, usufructuarius si fecerit expensas, quae domui aut fundo conjunctae & adnexae sunt, non possit ipsas tollere, ut in supra allegatis juribus disponitur; idq; ob eam potissimam rationem: *Ne aedificia sub hoc praetextu diruantur, hoc est, ne eorum ruinis publicus deformetur aspectus.* text. in l. 1. ff. de tigno juncto. precium tamen sive aestimationem pro jis possit repetere, per expressum text. in §. cum in suo. Instit. de rer. divis. idque per actionem quae vocatur de tigno juncto d. l. 1. eod. ff. de tigno juncto. Ac * in colono media via obser- 7 vatur, ut auferre possit, etiam quae conjuncta sunt aedibus: si tamen sine laesione domus id fieri possit, per express. text. in l. sed addes. 19. §. Si inquilinus. cujus haec sunt verba: *Si inquilinus ostium, vel quaedam alia aedificio adjecerit: quae actio locum habeat? Et est verius (quod Labeo scripsit) competere ex conducto actionem, ut ei tollere liceat: sic tamen, ut damni infecti caveat; ne in aliquo dum auferat, deteriore causam aedium faciat:*

sed ut pristinam faciem adibus reddat. ff. locat. cond. Qui enim ad tempus rem tenet, sive possidet, si quid expendat, creditur etiam ad tempus possessionis, suæ expendere velle: qua cessante, nullo pacto potestas auferendi sive repetendi sumptus & meliorationes eidem denegari debent. Quemadmodum etiam in Curia Regali inter Joachimum Jasinski, & Annam Famati Alberti Zaboklicki relictam, Cives Leopoliensium. Anno D. 1583. feria 3. post festum S. Petri in vinculis, sententiatum fuit. Altero vero casu diligenter animadvertendum est, num is qui ex sua materia in alieno solo ædificavit, sit bonæ fidei possessor, id est, utrum nesciverit solum esse alienum. Is
 3 * enim possidens adhuc ædificiū, habet exceptionem doli mali adversus dominum petentem ædificiū, si materiæ estimationem, impensasque solvere recuset, per expressi text. §. *certè illud constat.* in verbis: *Certè illud constat, si in possessione constituto ædificatore, soli dominus petat domum suam esse, nec solvat precium materiæ, & mercedes fabricorum, posse eum per exceptionem doli mali repelli: utique si bonæ fidei possessor fuerit qui ædificavit. Instit. de rer. divis. Et ratio est, quia nemo cum aliena*

jaçturâ, maximè verò bonæ fidei possessoris, locupletari debet, per expressi text: in l. *nam hoc*. 14. ubi J. C. Pomponius: *Nam hoc * natura æquum est, inquit, neminem cum alterius detrimento fieri locupletiores. ff. de condiçt. indeb.* Secus est, * si mala sit fidei possessor, & mala fide ædificavit, nam huic non competit hæc exceptio doli mali: quia nec dolus videtur contra eum committi, etiam si cum ejus damno alter rem suam meliorem faciat, per text. in l. 1. §. *Ideo autem.* ff. de doli mal. & excep. Sibi enim imputet, qui sciens in alieno fundo ædificavit. Quæ distinctio inter bonæ & malæ fidei possessorem, etiam jure Saxonico obtinet, prout habetur in text: *Spec. Sax. lib. 2. art. 46.* in verbis: *Qui alienum arat agrum, vel fortè alter eundem sibi locaverit nescienter, interimque quod adhuc arat, actio contra ipsum moveatur, laborem & semina amittit. Qui autem agrum sibi locaverat, damnum ei refundet. Qui verò nondum actione mota seminaverit, ipsi competere sata videbuntur, & ei qui agrum obinebit, censum præstabit.* Qui textus primò loquitur de malæ fidei possessore; secundò in bonæ fidei; terciò in eo qui à principio bonæ fidei fuit, & postea incepit esse malæ fidei

læ fide
 ibid. e
 ut hæ
 longa
 com
 bus p
 cturu
 co rer
 ham.
 imper
 lias ut
 prout
 verb. §.
 ponit
 facta n
 terior f
 esse Ful
 faciant
 Volupt
 ornan
 sunt a
 crusta
 prout
 Impen
 12 Porro
 tatur
 gendo
 exqui
 tam a
 à præ
 fessor
 domin
 l. fund
 gratia

læ fidei possessor, quod etiā glossa
ibid. explicat copiosius. Ceterum
ut hæc materia impensarum satis
longa, difficilis, & intricata, tantò
commodiùs & facilius ab omni-
bus percipiatur, non abs re me fa-
cturum esse existimavi, si hoc lo-
co rem totam in pauca contra-
ham. Et* in primis sciendum est,
impensas alias esse necessarias, a-
lias utiles, alias verò voluptarias,
prout habetur in l. impensa. 79. ff. de
verb. signif. Vbi J. C. Paulus ita dis-
ponit: *Impensa necessaria sunt, quæ si
facta non sint, res aut peritura, aut de-
terior futura sit. Utiles verò impensas
esse Fulcinius ait, quæ meliorem dotem
faciant, non deteriore esse nō sinant.
Voluptaria sunt, quæ speciem duntaxat
ornant, non etiam fructum augent: ut
sunt viridaria, & aqua salientes, in-
crustationes, pictura, & id genus alia,*
prout idem tradit J. C. Ulp. in l.
Impensa 4. ff. de impens. in res dot. fact.

12 Porro hæc* impensæ fiūt, aut gra-
tia fructuum quærendorum, co-
gendorum, conservandorumq;,
ex quibus impensæ deducuntur,
rām à bonæ fidei possessore, quā
à prædone, male scilicet fidei pos-
sessore, per express. text. in l. Si à
domino. 36. §. fin. ff. de heredit. petit.
l. fundus qui ff. famil. hercisc. Aut
gratia rerum, idq; aut ad perpe-

tuam rei utilitatem, aut ad præ-
sentis temporis tantum, de qui-
bus Ulpian. in l. vel si vites. 3. §. 2. ita
disponit: *Nos generaliter definiemus
multum interesse, ad perpetuam utili-
tatē agri, vel ad eā, quæ non ad præsen-
tis temporis pertineat, an verò ad præ-
sentis anni fructum. Si in præsentis cum
fructibus hoc compensandum. Si verò
nō fuit ad præsen tantum apta erog-
atio, necessariis impensis computandum.*
ff. de impens. in res dot. fact. Deinde
*illud quoq; considerandum est, 13
quòd huiusmodi expensæ gratia
rerū fiant, aut in re nova facien-
da, aut in reficienda; nam hæc in-
ter se differre, text. in l. Inde etiam.
§. pen. in verbis: *aliud est enim resce-
re, longè aliud facere.* ff. de itinere act.
privat. probat. Si in re nova facien-
da, à bonæ fidei possessore quid
impendatur, eo casu, datur illi ex-
ceptio doli mali ad retinendum
fructus, non autem actio, per ex-
pressum text. in l. si in area. 33. §. fin.
in verbis: *Et ideo constat, si quis cum
existimaret se heredem esse, insulam
hereditariam fulsisset: nullo alio modo,
quàm per retentionem impensas ser-
vare posse,* ff. de condict. indeb. Et ad
hoc facit illud, quod superius di-
ctum est, de doli mali exceptio-
ne, bonæ fidei possessori compe-
tenti, per text. in d. §. certè illud
constat.

constat. *Instit. de rerum divis.* Quamvis etiam in hoc casu J. C. Celsus, bonum Judicem observare debere circumstantias personarum, & causarum statuatur. in *l. in fundo alieno. 38. ff. de rei vindic.* quam totam hic adscribere, operæ precium visum est, quia est valde singularis. *In fundo alieno, quem imprudens emerat, edificasti aut conseruisti: deinde evincitur, bonus Judex variè ex personis, causisq. constituet. Finge & dominum eadem facturum fuisse: reddat impensam, ut fundum recipiat, usq. eò duntaxat, quò preciosior factus est.* Et si plus precio fundi accessit, solùm quod impensum est. Finge pauperem: qui, si reddere id cogatur, laticibus, sepulchris arvis, cavendum habeat, sufficit tibi permitti tollere ex his rebus quæ possis: dum ita, ne deterior sit fundus, quàm si initio non foret edificatum. Constituimus verò, ut, si paratus est dominus tantum dare, quantum habiturus est possessor his rebus ablatis, fiat ei potestas. Neque malitijs indulgendum est: si tectorium (puta) quod induxeris, picturasq. corrådere velis, nihil laturus, nisi ut officias. Finge eam personam esse domini, quæ receptum fundum mox venditura sit, nisi reddat quantum prima parte reddi oportere diximus: eo deducto tu condamnandus es. Ac præterea * illud

quoque attendi debet, an is qui possidet, semper fuerit in bona fide, an verò ex post facto ceperit esse malæ fidei? Nam de his ita J. C. Ulpianus in *l. Julian.* disponit: *Si in aliena area edificassem, cujus bonæ fidei quidem emptor fui, verum eo tempore edificavi quo jam sciebam alienam; videamus, an nihil mihi exceptio prosit: nisi fortè quis dicat, prodesse de damno sollicito. Puto autè huic exceptionem non prodesse. Nec enim debuit, jam alienam certus, edificium ponere. Sed hoc ei concedendum est, ut sine dispendio domini area, tollat edificium quod posuit. ff. de rei vindic.* Sin autem semper fuerit malæ fidei possessor, qui aliàs in jure dicitur prædo, tunc impensas omnino donasse videtur, ut supra dictum est. Et facit expressus text. in *§. ex diverso. Instit. de rei divis.* Nisi probet se non donandi animo edificasse, per express. text. in *l. si inferiorem 2. ibi: Sed & id quod in solo tuo edificatum est, quoad in eadè causa manet, jure ad te pertinet. Si verò fuerit dissolutum: ejus materia ad pristinum dominum redit, si ve bona fide, si ve mala edificium extractum sit; si non donandi animo edificia alieno solo imposita sint. C. de rei vind.* Si verò in reficiendo impensæ à bonæ fidei possessore factæ sint, tunc videndum est, num

sint

15 sint necessariae & utiles, his enim in casibus * bonae fidei possessor habet exceptionem in totum, ut supra dictum est. Et ita in Curia Regali inter Axantowicz & Kieworowicz Armenos Leopoliens. Anno 1599. die 10. Martij pronuntiatum fuit. Aut voluptariae * tunc permittitur ei auferre impensas, aut materiam, sine laesione prioris status rei, per text. in d. l. in fundo. in verbis: *Neg. malitijs indulgendum est: si rectorium, puta quod indaxeris, picturasq. corrådere velis, nihil laturus, nisi ut officias. ff. de rei vindic.* eo addito, ut si tantum percepit ex fructibus, quantum fecit sumptus, fiat hinc inde compensatio, per text. in l. sumptus. 48. ff. de rei vindic. Alias bonae fidei possessor semper facit fructus suos; verum in eo casu, si nimirum petat sumptus voluptarios, compensare cogitur, per text. in l. emptor. 65. in prin. ff. de rei vindic. Si vero * factae sint impensae à malae fidei possessore, tunc aut sunt necessariae, eo casu, in reificiando, non retinet rem ratione impensarum, quemadmodum retinet bonae fidei possessor opposita nimirum domino soli doli exceptione, prout jam ante aliquoties probatum est, sed consequitur tantum impensas necessarias,

idq. officio Judicis, in quantum possideat adhuc rem. per expressum text. & valde notabilem in l. planè. ff. de petit. hereditat. Aut sunt utiles, quas itidem malae fidei possessor sine laesione status prioris rei auferre potest, per expressum text. in l. domum. in verbis: *Ejus autem quod impendit rationem haberi non posse, merito rescriptum est: cum malae fidei possessores, ejus quod in rem alienam impendunt, non eorum negotium gerentes quorum res est, nullam habeant repetitionem, nisi necessarios sumptus fecerint. Sin autem utiles: licentia eis permittitur, sine laesione prioris status rei eos auferre. C. de rei vindic.* Circa * voluptarias, variant 18 quidem DD. juris, in malae fidei possessore; alij enim volunt, posse illas auferre; alij verò contrarium sentiunt, eas omnino illum perdere, quod verius esse Accursius in d. l. in fundo. ff. de rei vindic. probat. Ego verò existimo, id locum habere in his casibus, quando videlicet malae fidei possessor nullam causam habuit à domino possidendi rem vel aedificandi; secus est, si causam aliquam habuit, ut puta, quia fuit inquilinus, colonus, emphyteuta, quia tunc dabitur illi vindicatio materiae dempto aedificio: nisi adversarius

OBSERVATIONUM PRACTICARUM SUMMARIÆ.

8
farius probet eum donandi animo ædificium posuisse, per text. in l. 2. C. de rei vindic. Item nisi expensæ huiusmodi voluptariæ factæ sint in re quæ separationē sui natura non admittat. Nam si res sui natura sit separabilis, permillum ei esse videtur sine damno auferre, idq; per express. text. in l. utiles. §. 1. in verbis: Videamus tamē, ne & ad picturarum quoq; & marmorum & ceterarum voluptariarum rerum impensas aequè proficiat nobis doli exceptio, si modo bona fidei possessores simus. Nam prædoni probè dicetur non debuisse in alienam rem supervacuas impensas facere: ut tamen potestas ei fieret tollendorum eorum quæ sine detrimento ipsius rei tolli possunt. ff. de pet. tit. heredit.

OBSERVATIO II.

Utrum petitorium & possessorium, (velut nostri vulgò Practici loquuntur, causa occupationis & expulsionis) simul intentari possit? & an causa petitorij sive occupationis prius intentata, & non probata, denuo ad causam possessorij, id est expulsionis, & è contra, recursus fieri debeat?

1. Possessorium prius quàm petitorium cognosci debet.
2. Possessorio & petitorio simul agi potest.
3. In interdictis recuperanda & adipiscenda possessionis, possunt cumulari petitorium cum possessorio; secus in interdicto retinenda possessionis.
4. Explicatio l. naturaliter. §. 1. ff. de acquir. & amitt. poss.
5. Petitorium rectè institui potest, si de possessione jam fuerit cognitum.
6. Casus, in quo sententia lata in petitorio, potest officere agenti possessorio.
7. Proprietas tanquam dignior trahit ad se possessionem.
8. Possessorium institui potest, etiam si actum fuerit prius petitorio.
9. Interdicta recuperanda, adipiscenda, & retinenda possessionis quæ dicantur?
10. Possessorium, pendente petitorio, quibus casibus instituatur?
11. Jure Saxon. bona aliena occupans, quæ pænâ puniatur?

ET prima * quidem fronte, omnino necessarium esse videtur, ut de possessione prius quærat & cognoscatur, quàm de proprietate, id est petitorio. Tri-

ta si-

ta siquidem est in praxi illa Regula juris: *Spoliatus ante omnia est restitutus*. l. 1. §. 1. ff. de vi & vi armat. gloss. in verbo, ad recuperandā. & in c. literis, extra de restitut. spoliat. Quod etiam expressè J. C. Ulpian. in l. exitus. 35. ff. de acquir. possess. probare videtur his verbis: *Exitus*, inquit, *controversie possessionis hic est tantum, ut prius pronuntiet. Iudex uter possideat: ita enim fiet, ut is qui victus est de possessione petitoris partibus fungatur, & tunc de dominio queratur, coram eodem iudice.* quibus ad stipulantur etiam textus in l. ordinarij. 13. in verbis: *Ordinarij juris est, ut mancipiorum orta questione, prius exhibitis mancipijs de possessione iudicetur, ac tunc demum proprietatis causa ab eodem iudice decidatur.* C. de rei vindic. Et in l. incerti. ibi: *Incerti juris non est, orta proprietatis & possessionis lite, prius possessionis decidi oportere questionem competentibus actionibus, ut ex hoc ordine facto, de domini disceptatione probationes ab eo qui de possessione motus est, exigantur.* C. de interdict. Harum itaque legum auctoritate, moti DD. quidam juris, nullo modo admittendum esse existimaverunt, ut quis agere possit simul iudicio possessionis & proprietatis, & hæc fuit sententia Joannis & Azonis, ut

notat gloss. in l. cum fundum. 18. ff. in verbo. interdicto. ff. de vi & vi armat. Contraria * tamen verior 2 esse videtur opinio, quod scilicet simul agi possit ab eodem actore si vult, de possessione recuperanda & de proprietate. Et ratio est, quia non adversantur sibi istæ petitiones: sed se compatiuntur, ad diversa siquidem diriguntur, per express. text. in l. naturaliter. 12. §. 1. in verbis: *Nihil commune habet proprietas cum possessione, & ideo non denegatur ei interdictum uti possidetis qui cepit rem vindicare, non enim videtur possessioni renunciassè qui rem vindicavit.* ff. de acquir. vel amitt. poss. Quam sententiam obtinere quoque jure Canonico plusquam manifestum est, per express. text. in c. cum dilectus. ibi: *Ad quartum breviter respondemus, quod cum super possessorio & petitorio simul est actum, utrumque una sententia debet terminari.* de caus. poss. & propr. & in c. pastoralis. in verbis: *Consultationi tua taliter respondemus, quod possessorio quidem iudicio quod de recuperanda seu adipiscenda possessione proponitur, antequam renunciatum sit aut conclusum in proprietatis iudicio primitus instituto, agi potest ab eo, qui rem cepit vindicare.* tit. cõd. de caus. poss. & propr. Unde liquido * constat, 3

quòd interdictis recuperandæ & adipiscendæ possessionis, possit utrumq; scilicet petitorium per rei vindicationem & possessoriū in eodem libello ab actore proponi: at non item in retinendæ possessionis interdicto. Ratio est, quia in hoc contrarius sibi ipsi actor esset, nam qui intentat interdictum uti possidetis, quod est retinendæ possessionis, (prout dicitur inferiùs) is cōtendit se possidere, & petit ut defendatur in possessione, *toto tit. ff. de C. uti possidetis*. Qui verò instituit rei vindicationem quæ sub interdictis recuperandæ & adipiscendæ possessionis comprehenditur, is cōtendit, quod reus possideat, *per text. in l. unica. C. de alien. mut. jud. caus. fact.* Nec obstat * *l. naturaliter. §. 1. superiùs allegata*. Ubi etiam interdictum uti possidetis, quod est retinendæ possessionis, simul proponi videtur cum petitorio: nam hoc ita demum procedit, quando petitorium cum possessorio retinendæ intentantur respectu diversarum specierum; ita quòd evitetur contrarietas. Exempli gratia: Si Petrus depositum rem, puta scyphum argenteum penes Martinum, vel commodat ei vestem, certum est

quòd dominium & possessio rei depositæ, sive cōmodatæ, penes Petrum maneat, quia depositarius & commodatarius nudam tantum habent detentionem. Si nūc depositari⁹ vel cōmodatarius scyphum aut vestē nolit restituere, utique turbare videtur in possessione Petrum. Igitur datur illi interdictū retinendæ, & quoque rei vindicationis, per express. text. *in l. officium. §. circa finem. ff. de rei vindic.* Atque ita nulla hīc est contrarietas. Quòd verò * petitorium rectè postea institui possit si de possessione jam fuerit cognitum ac pronunciatum, de eo nulum videtur esse dubiū. Sententia enim in possessorio iudicio lata, non præiudicat neque nocet petitorio. per express. text. *in l. et ante eadem. 14. §. fin. ibi: Si quis interdicto egerit de possessione, postea in rem agens, non repellitur per exceptionem, quoniam in interdicto possessio, in actione proprietatis vertitur. ff. de excep. rei iudicat.* Et ita in Curia Regali in causa inter Adamum Janosik civem Clepardiensem, & Annam Halerowam, Cracoviæ feriæ 5. post festum Visitationis B. Mariæ V. Anno 1605. & in causa Annæ Nadlovvska, & Stanislaum Chelinski, feriæ 5. post festum itidem Visita-

Visita-
præiud
6 men
potest
posse
propri
citur a
causam
cum ut
um ve
sit, per
quedam
sive ext
etiam
§. vari
id hab
tant pl
lecta,
posse
per al
7 juris
quam
fione
quia n
aris. l.
§. lepo
du. de
dicen
si ad
acto
posse
rame
non d
est pr

Visitationis B. M. V. Anno 1592. præjudicatum fuit. Ex diverso tamen *sententia lata in petitorio, potest interdum officere agenti possessorio, veluti si admixtam proprietatis causam habeat. Dicitur autem possessorium habere causam proprietatis admixtam, cum ut ex eo obtineatur dominium vel quasi probare necessum sit, per text. in l. interdictorum. 2. §. quedam. & ibi: gloss. ff. de interdict. siue extraor. act. Pro quo multum etiam facit textus in l. cum filius. 76. §. varijs. ff. de legat. 2. ubi expressè id habetur, quod si alicui competant plures actiones, tunc una electa, actor ad aliam redire non possit, præsertim si una tollatur per aliam. Sed certi & indubitati juris est, quod proprietates *tanquam dignior trahit ad se possessionem, ut sequatur dominium, quia melior est petitio proprietatis. l. bona fides. versic. & hanc probat ff. de positi. facit textus in c. cum dilectus. de causa poss. & propriet. Quare dicendum esse videretur, quod si actio proprietatis fuerit electa, actorem ad aliam actionem puta possessorij, non posse redire. Sed tamen his, & quibuscunque alijs non obstantibus, omninò standum est priori sententiæ, quod videli-

cetis, *qui egit iudicio proprietatis possit postea instituere possessorium, idq; per expressum textum in l. cum fundum. 13. §. ult. in verbis: Eum qui fundum vindicavit ab eo cum quo interdictio unde vi potuit experiri pendente iudicio scilicet petitorio: nihilominus interdicto (videlicet possessorij) rectè agere placuit. ff. de vi & vi armat. Atq; ita in Curia inter Broniewski & Plaza feria 5. post festum S. Margarithæ, Anno 1588. decisum fuit. Et est textus in d. c. pastoralis. tit. de caus. poss. & propriet. Ubi distinguitur inter recuperandæ & adipiscendæ possessionis interdicta, & retinendæ possessionis. Et sciendum est, *interdictum recuperandæ possessionis dici, quod competit ei, qui ex possessione fundi vel ædium, vi dejectus fuerit, nam ei proponitur interdictum unde vi, per quod is qui dejecit, cogitur ei restituere possessionem, licet is ab eo qui vi dejecit, vi, clam, vel precario possideat, ut habetur in textu §. recuperanda. Instit. de interdict. Et hujus interdicti in foro usus est frequentissimus, siquidem est restitutorium, & sine exceptione datur possidenti rem immobilem si deijciatur ut recipiat recuperatæ amissam possessionem,

prout etiam in Curia Regali praticari solet. Et ita in causa inter Georgium Roth, nobilis Annæ Klunovyska plenipotentem, & Christophorum Slovnikovicz Anno 1588. sabbatho ante festa Pentecostes. Et in causa inter Senatum Rigensem, & Instigatorē S. R. M. Anno 1591. occasione tēpli Patribus Societatis Jesu adempti, pronunciatum fuit. Interdictum verò adipiscendæ possessionis illi competit, qui de novo rei alicujus possessionem quam prius non habuit adipisci conatur. textus in §. *Sequens divisio. Institut. de interdict.* Et deniq; interdictum retinendæ possessionis est, quo agitur, ut possessionem quam quis adeptus est si fortè in ea per adversarium turbatur retineat, hujus duæ sunt species, videlicet interdictum uti possideris, & interdictum utrobi. §. *retinenda Instit. de interdict.* Et ideo, si agatur interdictis recuperandæ aut adipiscendæ possessionis, in primis attendendum est, num renunciatum & conclusum sit prius in petitorio

IO necne? Et quidem * si renunciatum non sit probationibus facti nec conclusum in causa, admittitur omnino spoliatus instituere de novo possessorium pen-

dente petitorio, quod probatur per text. in d. l. cum fundum. §. ult. ff. de vi armat. Si verò est renunciatum vel conclusum in causa, ita quòd jam sententia definitiva in causa proprietatis ferri debeat; tunc si causa aliqua subest quæ meritò judicē movere possit, ut potè, quia manifestè probari potest iniquitas & spoliatio, vel quia facto ipsius spoliatis subtracta est spoliato facultas probandi dominium: eo casu potest iudex actori permittere, ut possit instituere causam possessorij pendente adhuc causa petitorij ante prolationem sententiæ. Aut talis causa nō subest, & non est audiendus, ne lites litibus inculcetur, & via fraudibus possit aperiri, quod expresse traditur in text. c. *pastoralis. de caus. posses. & propriet.* quem hic videre operæ præciū est. Cæterum quando agitur de interdictis retinendæ possessionis, eo casu, non admitti possessorij intentato petitorio, per jura & rationes suprā adductas satis superq; probatum est. At de jure * Saxonico ista omnia longè aliter se habēt, siquidē eo jure, si qui bona aliena sive mobilia sive immobilia violēter occupant aut rapiunt, non aliter puniuntur, nisi ut bona ablata restituantur.

situat
& pœn
cui vir
per re
runt, a
lib. 3. ar
lib. eod.
plura de

OB
Pu
trum a
tre edu

1. Edu

2. Vi

3. Vi

4. M

5. Pup

6. M

7. Pa

stituant mulctam judici solvant,
& poenam triginta solidorum ei,
cui vim intulerunt luant; ac insu-
per rem quam violentes occupâ-
runt, amittant. per text. Spec. Sax.
lib. 3. art. 43. in princ. & text. art. 43.
lib. eod. vide sup. Cent. 1. Obser. 90. ubi
plura de his.

OBSERVATIO III.

*Pupillus; mortuo patre, u-
trum à tutoribus, an verò à ma-
tre educari debeat?*

SUMMARI A.

1. *Educatio pupillorum matri compe-
tit, si non transit ad secunda
vota.*
2. *Vitricus ab educatione privigni
removetur.*
3. *Vitricus tutor privigni esse potest.*
4. *Mater & avia præferantur in ad-
ministranda tutela liberorum
tutoribus legitimis & dativis,
non item testamentarijs.*
5. *Pupillus apud illos educari non de-
bet, qui expectant ipsius suc-
cessionem.*
6. *Mulier in honestè vivens, non so-
lùm ab educatione liberorum,
verùm etiam à tutela remo-
vetur.*
7. *Pupillus ob metum mutanda reli-
gionis Catholica etiam apud
parentes educari non debet.*

8. *Idem dicendum, ubi metus est pro-
stituende pudicitia pupilli.*

9. *Educationis verbo quid contineat-
tur?*

10. *Tutor alimenta pupillo non tene-
tur præstare ex suo.*

11. *Mater quando liberis alimenta do-
nandi animo præstare videat-
ur.*

NON admodum difficilem nec
adeò intricatam hæc quæstio
videtur habere explicationem,
idq; propter clarū nimis text. in l.
educatio. cujus hæc sunt verba: E-
ducatio * pupillorum tuorum, nulli ma-
gis quàm matri ejus, si non vitricum eis
induxerit, committenda est. Quando
autem inter eam & cognatos & tuto-
res super hoc orta fuerit dubitatio: adi-
tus præses provincia, inspecta persona-
rum qualitate & conjunctione, perpen-
det, ubi puer educari debeat. Sin autem
estimaverit apud quē educari debeat:
is necessitatem habebit hoc facere quod
præses jusserit. C. ubi pub. educ. deb.
Unde satis manifestè colligitur,
quod pupillus educari debeat a-
pud matrem, nisi ad secunda vo-
ta transierit. Id tamen * alicui val-
de mirum videri possit, cur ma-
ter eo casu & per consequens vi-
tricus ab educatione privigni ar-
ceatur, cū aliàs tutor ipsius esse
possit, per express. text. in l. fin. in

verbis: quem privigni tui tutelam administrare proponis. *C. de contr. jud. tutel.* Nam simili ratione inferri posset: mater convolans ad secundas nuptias removeretur à tutela liberorum. Ergo vitricus quoque non poterit esse tutor pupilli: quod
 3 tamē aliter se habet. *Ut supra dictum est. Et facit textus in *l. nonnulla. 32. §. 1. ibi: Imp. Titus Antoninus rescriptit, privignum suum tutori adoptare permittendum. C. de adopt. & emancip.* Imò à tutela ad educationem rectè procedit argumentū, per text. in *l. 1. §. fin. ff. ubi pupill. educ. vel mor. deb.* adeò ut quicumque dari tutor potest, videatur etiam pupillum educandū suscipere posse. Sed non è contrario, cuicumque educatio permittitur, etiam tutela commissā videtur: Nam & jure antiquo matri tutela liberorum non mittebatur, utpotè quod tutela esset officium virile. *l. 1. C. quando mat. off. tut. fung. l. 2. ff.*
 4 de divers. reg. jur. quamvis hodie jure novo matri & avia id ipsum concessum esse, easque omnibus tutoribus legitimis & dativis præferri; solis testamentariis exceptis, prout etiam in Curia Regali inter Karcz tutorem testamentarium Francisci Woynarowicz & Agnethem Woynarowa Civem

Leopoliem An. 1591. pronunciatum fuit, ubi nō solum quo ad administrationem tutelæ, verum etiam quo ad educationē liberorum, tutor testamentarius matri præfertur. text. in *auth. matri & avia. C. quando mult. tut. off. fung.* admodū dilucidè probet. Verumtamen omissis hisce subtilitatibus, omnino dicendum est, matrem ad secundas transeuntē nuptias tam à tutela quā ab educatione liberorum removeri, idque propter express. text. in *d. l. 1. C. ubi pupill. educ. debeant.* quamvis enim tutor possit esse vitricus privigni sui, educari tamen apud eum nō debet prout neque apud matrem, idque ob hanc ut puto rationem, nē videlicet pupilli successioni mater cum vitrico, hoc est cum marito suo inhiare videatur. Certum enim est, matrē liberis absque prole defunctis, tam jure civili, quā Saxon. succedere, per text. in *auth. defuncto. C. ad S. C. Tertuliam. & Spec. Sax. lib. 1. art. 17.* Nam & alias regulariter pupillus *educari nō
 5 debet apud illos qui successione suā expectantes sunt. textus in *l. finali. ff. ubi pupill. educ.* Id tamen intelligi debet de his qui suspecti esse videntur. per express. text. in *l. 1. §. 1. ibi: Id enim agere pra-*
 torem

eorem oportet, ut sine ulla maligna
 suspicione alatur partus & educatur. ff.
 ubi pupill. c. duc. vel mor. deb. Et cerre
 de muliere secundo nubente er-
 ga filios priori matrimonij, quis
 id non præsumat? Experientia
 siquidem ipsa testatur, illas ma-
 gnitudine cōcupiscentiæ ductas,
 non tantum liberos sed etiam se-
 ipsas latenter paulatim privare
 substantia. Cam, ut Imperator Ju-
 stinianus inquit, nihil sit furore amo-
 ris vehementius, quem retinere philo-
 sophia est perfectæ, text. in anth. quib.
 modis. na. eff. legit. c. illud. 4. Quod
 etiam praxis tam Judicij Terre-
 stris quàm & Juris Magdeburgen.
 perpetuò sequitur, cujus rei ex-
 empla hîc recensere supervaca-
 neum esse existimo. Quæ omnia
 itidem procedere notabis. Pri-
 mum * in casu, quo mulier aliàs
 inhonestè viveret, & antè nō pe-
 tiisset dari tutorem liberis suis:
 nam tunc non solum à tutela, ve-
 rum etiam ab educatione libero-
 rum suorum arcetur. gloss. in anth.
 sacramentum. C. quand. mul. tutel. off.
 fung. Et est ratio ne plus habeat
 privilegij turpitudine mulieris dū
 impudicè vivit, quàm habet ca-
 stitas dum honestè nubit. per
 text. in anth. de restit. & ea quæ parit
 undec. mens. Novel. Const. 39. in fin. §.

verbis: Non enim aliquid amplius ha-
 bebît castitate luxuria. Ac præterea,
 * quando periculum est salutis a-
 nimæ, puta ob religione, vel pro-
 stituendæ pudicitia; Nam & his
 casibus mater, imò pater etiam,
 omnino arcetur ab educatione
 liberorum, per express. text. inc.
 ex literis. 2. in verbis: Et pueri post
 triennium apud patrem non suspectum
 ali debeant & morari: Materq; pueri
 si eum remanere contingeret apud eā,
 posset illum adducere ad infidelitatis
 errorem: in favorem maximè fidei Chri-
 stiana, respondemus, patri eundem af-
 signandum. tit. de convers. infid. quem-
 admodum etiam summa pietas
 ratione in Curia Regali in cau-
 sa Joannis Krassowski Rutheni, &
 Catharinæ Papierniczka civium
 Leopoliens. Anno 1591. sententia-
 tum fuit, ubi pupilla ad religio-
 nem Catholicam, à fide Græci ri-
 tus conversa apud amitam ma-
 nere. jussâ est, non autem apud
 parentes schismaticos. Remove-
 tur * etiam mater, imò & alij tu-
 tores ab educatione pupillorum,
 quando periculum est prostitu-
 endæ pudicitia, prout habetur in
 text. l. 5. Si disceptetur. his verbis: Si
 disceptetur ubi morari vel ubi educari
 cari pupillum oporteat, causa cognita,
 id præsidem statueri oportebit. In cau-
 sa co-

se cognitione evitandi sunt, qui pudicitia impuberis possunt insidiari. ff. ubi pupill. educ. vel mor. deb. Ceterum sciendum * est, educationis verbo non tantum victus suppeditionem significari, sed & vestium & habitationis, per express. text. in l. ult. ff. de aliment. & cib. legat. quinimo etiam institutionem morum & liberalium artium, per express. text. l. quod plerumq. 2. ff. de aliment. pupillo prestan. Non autem a alienum. per text. in l. s. §. parens. ff. de agnoscend. liber. & tot. tit. C. ne filius pro patre. Quamvis * alimenta, & alia huiusmodi non teneatur tutor pupillo prestare de suo, sed ex bonis ipsius pro modo facultatum eadem prestare debet, idq; faciet taxari decreto iudicis, per express. text. in l. alimentorum 3. ff. ubi pupill. educ. vel mor. deb. quæ, cum multum ad hunc casum faciat & valde sit notabilis ex occasione inspicienda erit. Secus est * in matre, quæ alens filium, donandi animo, aut potius non repetendi præsumitur id fecisse, idq; ex conjecturis colligi potest, affectionis videlicet maternæ. Quis enim (inquit Imp. Justin. in l. cum furiosus. 7.) talis affectus extraneus inveniatur, ut vincat paternum, (idem dicendum de materno.) C. de curat. furios.

Quare eo quoq; casu mater, si alimenta prestare velit pupillo, in educatione illius potior haberi debet, prout in Curia etiã Regali, in causa inter Jakubowicz, & Jakubowa Armenos Leopoliẽ. Anno D. 1599. die 10. Mart. Et in causa inter Kupcowicz & Kilczowska feria sexta ante Pentecosten. Anno 1589. pronunciatum fuit. Hoc tamen fallit, si filius patre superstitem habeat in cuius sit potestate locupletem. Eo enim casu, mater repetit, quod in causam alimentorum filij impendit, si videlicet pater filium alere teneretur, per text. in l. s. §. 14. ff. de agnoscen. lib. Vel nisi esset protestata se id nõ animo donandi facere, per express. text. in l. Nisenn. 34. in verbis: Quid enim si protestata est, se filium ideo alere, ut aut ipsum, aut tutores ejus conveniret. ff. de negot. gest. Quod etiam in avia locum habet prout elegantissimè in d. l. Nisennius disponitur.

OBSERVATIO IV.

An is, qui rem alicujus publico vel privato nomine administrat, si locupletior sit factus quã ante fuit, præsumatur ex illa administratione, vel aliunde rem & substantiam acquisivisse?

SUM-

ANDR. LIPSCII CENTURIAE II. SEMIS.
SUMMARI A.

1. *Unusquisq; tam diu praesumitur bonus, donec probetur contrarium.*
2. *Tutor an praesumitur, si locupletior sit factus, ex bonis pupilli id acquisivisse.*
3. *Magistratus officiales & quaestores, qui publicam pecuniam administrant, an censeantur ex publica pecunia acquisivisse, si locupletiores facti sunt?*
4. *Pœna contra eos qui fiscum defraudant, quales de jure competunt.*
5. *Fisci administratoribus facultas se defendendi conceditur.*
6. *Filius familias an quod habet, ex bonis paternis, an verò ex industria sua acquisivisse intelligatur.*
7. *Mulier ex bonis mariti acquisivisse videtur si locupletior facta sit.*
8. *Praelati & alij clerici ex bonis Ecclesiae acquirunt.*
9. *Empta à prelato efficiuntur Ecclesiae.*
10. *Religiosi loci administratores ex ijs bonis quæ administrant, quævisse videntur.*

Generaliter, quādo quæritur, quomodo quis acquisierit rē, quæ penes aliquem est, semper ea interpretatio accipi debet,

quæ ejus viri quo de agitur, estimationem, & bonā famam non lædat, idq; arg. l. *Quintus*. si ff. de donat. int. vir. & uxor. Nam * unusquisq; tam diu bonus judicatur, donec contrarium probetur. facit text. in l. cum pater. 77. §. rogo. 25. & in l. cum quidam. 24. ff. de legat. 2. & c. ult. extra de presbyter. Unde * si 2 quærat de tutore, qui antequā munus tutelæ iniret non ita locuples esset, postea verò in administratione tutelæ multis rebus & bonis auctus reperiat, an hæc præsumatur ex pecunia pupilli acquisivisse? Et satius est, ut ex industria sua quā de bonis pupilli ditatus intelligatur, per express. text. in l. si defunctus. 10. in verbis: Nam quod neg. ipse neque uxore ejus quicquam ante administrationem habuerunt: non idoneum hujus continet judicium. Nec enim pauperibus industria vel augmentum patrimonij quod laboribus & multis casibus quæritur, interdicens est. C. arbitr. tutel. facit text. in l. Titium. 47. §. pen. ibi. pupillo usurari, non compendium præstandum. ff. de administ. & peric. tutor. Ne, si existimetur tutor pecunias pupilli expilasse, in suspicionem delicti incidisse videatur. Porro * de Magistratibus & officialibus maxi-

mè verò quæstoribus, qui publicam administrant pecuniam, an idem dicendum sit, in contro-
verso esse videtur. Nam Accursius in *l. defensionis. in verbo ad usurpationem, & in verbo exceptionem. C. de jure fisci*, putat, præsumi eos ex fiscali seu publica pecunia fortunas suas auctiores reddidisse, & locupletiores factos esse. Nam (ut inquit *ibid.*) officiales plura mala sciunt & committunt quàm alij, prout id probatur, in *auth. ut jud. sine quoquo suffrag. fiant. §. i. in verbis: Administrationes namq. habentes, &c.* Unde propter consuetudinem delinquendi plus vel facilius de illis est præsumendū *arg. l. aut facta. 10. §. fin. ff. de panis*. Sed verius esse puto à generali sententia, quam suprà de tutore posui, non esse recedendum, ut videlicet in dubio, licitè & ex industria sua, non autem ex administratione fisci vel publicæ pecuniæ ea bona acquisivisse videatur; quemadmodum rejecta sententia glossæ, in *d. l. defensionis. ex communi DD. opinione* probat Bald. in *c. i. de cler. qui investit. fac. in usibus feudor. & consuetudine* hanc DD. communem non autem illam Accursij sententiā obtinere *ibid.* docet. Et meritò quidem, ne vi-

delicet præsumptio doli & delicti occurrat; nèvé illi * qui fisci curā gerunt, ex illa præsumptione ablati & confiscatis bonis, pœna perpetuæ deportationis, aut ultimo supplicio mulcentur, quæ pœnæ ijs qui fiscales illationes ad privatum commodum convertunt, constitutæ sunt, per text. in *l. 1. & 2. C. de his qui ex publ. ration. mut. pec. accep.* Proinde * summa æquitatis ratione ab Imp. Justin. constitutū esse videtur, ut videlicet, in talibus non præsumptionibus tantum, sed probationibus poti⁹ locus sit, & defensionis facultas eisdem relinquatur, quemadmodum pulchrè id ipsum in *d. l. defensionis. C. de jure fisci*, proponitur his verbis: *Defensionis facultas danda est his quibus aliquā inquietudinem fiscus infert: cū facultates eorundē adhuc controversia pendente inquietari describiq. fas non sit. Ubi ergo controversia extiterit fisco alicujus patrimonium vindicante, apud eum omnibus facultatibus constitutis cognitio ventiletur, ut cum rei exitus debere eas vindicari probaverit, tunc demum res persæ qui liceat, & super modo facultatum acrerum interrogationem haberi, quæ per conditionales servos investiganda est: ut si quid subtractum fuerit exigatur, & extrinsecus integrum tan-*

cum aliud mulctæ nomine, quantum fuerat per fraudem ablatum. Ad cuius certè legis æquiritatem, nō sine eximia iustitiæ laude respexisse videtur S. R. M. in iudicio relationum non ita pridē tempore quadragesimali An. 1612. Varsaviæ celebrato, in causa Instigatoris fisci & successorum cuiusdam Grigiel. qui penū Regiam administrabat, & ex hac vita decedens, non exiguum substantiā rerum suarum reliquisse dicebatur, cum antea vix ei res esset. Possunt verò evenire certi casus, in quibus quæsitum ab aliquo id ex alterius bonis quæsitum præsumi, atq; inde ad conjecturas sine ullo tali periculo deveniri potest: exēpli gratia. Si de filio familias* quærat, an quod habet, ex industria sua potius habere quàm ex paternis bonis iudicetur, conjecturis loc⁹ erit; Nam inde nullū periculum nullumvé damnum sequeretur, si ve hoc si ve illud dicatur, prout notat Bartol. in l. cum oportet. §. circa fin. C. de bon. quælib. Sic quoq; si* quærat, quod penes mulierem est unde veniat, dicendum est, profectum esse ex bonis mariti, per express. text. in d. l. Quintus. si. in verbis: Et verius & honestius est, quòd non demonstratur unde habeat,

existimari à viro, aut qui in potestate ejus esset, ad eam pervenisse. Evitandi autem turpis quæstus gratia circa uxorem hoc videtur. Quintus Mutius probasse. ff. de donat. inter vir. & uxor. Idem* summa ratione dicitur in prælato Ecclesiæ, ut si locuples sit præsumatur ea quæsiisse ex bonis sacerdotij in quo versatur, per text. in auth. licentiam. C. de Episc. & Cleric. & in c. investigand. in verbis: Investigandum est, si nihil patrimonij habens presbyter quando promotus est ad Ecclesiasticum ordinem postea emerit prædia, cujus juris sint: quoniam Ecclesiæ, ad quam nihil habens promotus est, esse debent juxta canonicam auctoritatem. tit. de pecul. Cler. Nam* & aliàs empta à prælato, ex emolumentis Ecclesiæ emptæ esse censentur, per express. text. in c. inquirendum. pen. tit. eod. de pecul. Cleric. Et additur ibidem terribilis ratio: Quoniam, inquit, hoc sacrilegium est, & par crimini Jude furis, qui sacras oblationes asportabat & furabatur. Quod* etiam lo-
cum habet in administratoribus cujuscunq; loci religiosi, ut puta qui præsunt Xenodochijs & similibus, per express. text. in d. auth. licentiam.

OBSERVATIO V.

An & quomodo quis à tutela excusari aut removeri possit?

SUMMARI.

1. Tutela est munus publicum; & ideo etiam incitus tutor dari potest.
2. Liberorum numerus excusat à tutela.
3. Multa dicuntur, quae duo aut tria sunt.
4. Tria opera tutela, utrum praestent excusationem à tutela.
5. Absentia Reipub. causa, praestat vacationem ab onere tutela.
6. Administratio Magistratus vel muneris publici, an liberet à tutela.
7. Excusatio à tutela habet locum ob adversam valetudinem.
8. Idem dicendum in cecis, surdis, mutis & furiosis.
9. Paupertas excusat à tutela, non item rusticitas & imperitia literarum.
10. Septuagenarius & minor 25. annis excusantur ab officio tutela.
11. Ob inimicitias capitales & gravissimas datur immunitas à tutela.
12. Tutor pupillo movens questionem de statu, aut e contra, tutor esse non potest.
13. Milites non admittuntur ad onus tutela.

14. Clerici & Presbyteri, quando possint tutelam gerere.

15. Excusationes à tutela plures habens, quomodo illas proponere debeat?

16. Excusationes à tutela intra 30. dies proponi debent.

17. Appellatio à datione tutela non admittitur, secus ab excusatione.

18. Testamentarius tutor tutelam suscipere promittens, non excusatur.

19. Suspecti tutores qui dicantur.

Tutelam * & curam publicum munus esse, nemo est qui nesciat, per express. text. in princ. Instit. de excus. tutor. Nec obstat, quod in l. si duas. §. tutela. 15. ab J. C. Modestino traditur. Tutelam non esse munus Reipublicae, nec quo ad impensam pertinet, sed civile: nec provinciale videtur esse tutelam administrare. ff. de excus. tutor. Nam quamvis utilitate primario non sit munus publicum quemadmodum hic ponit Modestinus; attamen auctoritate sic; ut supra dictum est, per text. in princ. Instit. de excus. tutor. quinimo etiam utilitate videtur esse munus publicum secundario: quia expedit Reipublicae ne sua quis re male utatur. per text. in §. sed hoc. 2. Inst. de his qui sunt sui vel alieni jur. Quamvis non

non desint, qui *d. l. si duas* dicant spuriam esse neq; ab J. C. Modestino traditam, ex hac ratione, quod is nunquam soleat Græco contextui latinas, nisi ex alijs authoribus, sententias inserere. Nul- lum verò authorem ea lex habet; tum deniq; quod eo sermone cō- cepta est, qui J. Cris non est in usu: nec enim provincialis muneris usquam fit mentio, nec Reipub. munus à civili munere quasi di- versum usquam discernitur. Ve- rum missis hisce ambagibus, cum nostrum non sit censuram hic a- liquam facere, aut auctoritatem legum cōvellere, firmiter tenen- dum est tutelam publicum mu- nus esse; & ideo necessario unum- quemq; volentem nolentē huic muneri subesse, nisi ab eo se excu- sandi legitima subfit causa; prout in Curia inter Krasnicki & succes- sores Kerstan feria tertia ante Fe- stum S. Jacobi Apost. Anno 1591. pronunciatum fuit. Quinimo tu- tor renuntians tutelæ sine causa, puniri debet. Et ita in Curia in- ter Joannem Scepiorski & suc- cessores Alberti Gnatowski feria sexta post octavas sacratissimi Corporis Christi, Anno 1599. ju- dicatum esse adnotavi. Excū- sationis verò à tutela multæ &

variæ possunt esse causæ, quæ etsi in corpore legū sub titulis de ex- cusatione tutorum luculentissi- mē contineantur; eas tamē, quia quotidie in praxi occurrunt, in gratiam eū eorum qui in foro versantur & causas agunt; tum e- tiam studiosorum juris, in com- pendium redactas hic adijcere non abs re me facturum esse existima- vi. Et primò * quidem excusatur 2 quis à tutela ob numerum libe- rorum. Si enim, ut inquit Imp. Ju- stinian. in §. excusantur. Instit. de ex- cus. tutor. tres liberos Roma quis habe- ret, vel in Italia quatuor, vel in Pro- vincijs quinque, à tutela vel cura potest excusari. per tot. tit. C. de excusat. tu- tor. Quæ distinctio hodie non at- tenditur, sed simpliciter dicendū est, tutorem multos habentem liberos excusari à tutela, prout glos. jur. Sax. lib. 1. art. 11. & jur. Munic. art. 26. indistinctè ponit. Multa * 5 autem dicuntur, quæ duo vel tria sunt, gl. in l. 1. §. 29. ff. de S. C. Silan. & Claud. facit textus in l. licet. ff. de leg. 2. quamvis etiam interdum mayo- rem, puta quadragenarium nu- merum in se contineant, ut notat gl. in c. latrones. de Cler. excom. deposit. &c. Sed & * tria onera tutelæ non 4 affectatæ de jure Civili præstabāt vacationē à quarta tutela, quod

excusationis genus vix hodie in
 praxi locum habere posset; puta
 quod hoc tempore tutelæ non
 tam difficiles & negotiosæ esse
 soleant; id tamē in arbitrio Judi-
 cis vel magistratus relinquendū
 5 esse existimo. Secundò* excusa-
 tionem à tutela præstat absentia
 Reipub. causa, per express. text. in
S. itē qui reipub. Instit. de excus. tutor.
& l. 1. C. Si tutor vel curator Reipub.
causa absue. & l. pen. ff. de excusat. tut.
facit gl. jur. Sax. d. lib. 1. art. 11. & jur.
Mun. art. 26. quod intellige, si non-
 dum sit suscepta. Nam si suscepta
 jam est, & incipiat quis Reipub.
 causa abesse, non omnino depo-
 nit eam, sed tantum intermittit
 quamdiu abest, sufficiturq; inte-
 rim curator. Quod si reversus fu-
 erit, pristinum munus tutelæ rur-
 sus suscipere cogetur, per expres.
 text. in *l. administrantes. 41. §. 2.* in
 verbis: *Nam susceptam antea non*
 6 *deponunt. ff. de excus. tut.* Jure* qui-
 dem Civili, etiā ob Magistratum
 vel munus publicum à tutela ex-
 cusatio admittebatur, ut videre
 est, in *l. potestatis. 215. ff. de verb. signi.*
 7 quod hodie nō obtinet. Tertiò*
 excusatio à tutela habet locum
 propter adversam valetudinem,
 propter quā, ne suis quidē nego-
 rijs interessē potest, prout Imp.

Justinian. in *S. item propter. Instit. de excus. tutor.* tradit; facit text. in *l. non solum. 12. §. fin. ff. de excus. tutor.*
 Quod* & in his qui luminibus ca- 8
 pri sunt, & surdis, & mutis, & fu-
 riosis, & qui perpetua valetudine
 detinentur, procedit. text. in *l. 1. C. qui mor. se excus. quamvis revera*
tales, etiamsi velint, nequeant
esse tutores, textus in l. luminibus.
C. qui dar. tut. poss. & in l. 1. & 2. ff. de
tutel. quod intelligendū est, tam
de testamētarijs quā legitimis
tutoribus; textus in l. penul. ff. de le-
git. tut. & §. furiosus. Instit. qui testā.
tut. dar. poss. Quartò* ob pauper-
 ratem, eam præsertim, qua quis
 victū suis manibus quotidie quæ-
 rere cogitur, per text. in *l. pauper-*
tas. 7. & l. post susceptam. 40. ff. de ex-
cus. tutor. quod Judex sive Magi-
 strat⁹ diligenter inquirere debet,
 ne fortē sub colore paupertatis
 publicum tutelæ munus effuge-
 re quis velit. Bartol. in *l. in illa sti-*
pulatione, in fin. ff. de verb. oblig. &
gl. in §. sed & in verbo imparem.
Instit. de excus. tutor. Imperitia &
 etiam literarum & rusticitas jure
 Civili excusabat ab onere tute-
 læ ob adjunctam scilicet simpli-
 citatem, per text. in *l. si duos. §. De*
rusticis. ff. de excus. tut. Verū quia
 hodie etiam in rusticis & litera-
 rum

rum ignaris non parva apparet
 sagacitas & versutia, ideo nequa-
 quam illis concedi debet à tutela
 vel cura immunitas. Quintò,* ra-
 tione ætatis immunitas à tutela
 & cura datur, idq; duplici modo;
 vel quia tutor complevit septua-
 ginta annos, per express. text. in §.
item major. Instit. de excus. tut. & in l.
3. ff. de jur. immunit. Ratio est, quia
 senectus ipsa sibi satis est gravis
 & molesta; quemadmodum in Cu-
 ria Regali in causa Adami Stanni-
 fusoris & Magistrat⁹ Civitatis Lu-
 blinen. Anno 1612. agitatum me-
 mini: vel quia legitimam ætatem
 necdum habet; puta, quia minor
 est viginti quinque annis. vel jure
 Saxon. quod in praxi obtinet, vi-
 ginti uno anno. nã hoc jure post
 21. annum, homo discretionis at-
 tingit annos. per text. *Spec. Sax. lib.*
1. art. 42. quinimo talis prohibe-
 tur hodie adspirare ad tutelam
 vel curam, per express. text. in l.
ult. C. de legit. tutor. In testamento
 tamen ita dari tutor potest, ut
 cum major fuerit tutelam gerere
 incipiat, interimq; substituatur
 alius. §. *furiosus. Instit. qui testam. tut.*
 dar. possunt. Sextò,* propter ini-
 micitias; nã si propter inimicitias
 aliquẽ testamento tutorẽ pater
 dederit, ut debitis supponatur, &

à puppillo vexetur, hoc ipsũ præ-
 stat ei excusationem, prout Imp.
 Justin. in §. *item si propter. 9. Instit. de*
excus. tut. probat. Inimicitia autẽ
 debet esse aut capi-^{les}, prout ha-
 betur in textu *Instit. de excus. tutor.*
 puta, si quis sanguinis vinculo &
 necessitudine conjunctum tuto-
 ris occiderit, aut capitis accusa-
 verit, aut certẽ mortem illi mina-
 tus sit, text. in l. *L. ex Cornelia. ff. de*
injurys. & gl. in l. licet ff. de re arbitr.
 Aut gravissimæ, si nimirũ de bo-
 nis omnib⁹ aut majore parte bo-
 norum lis inter eos sit, aut alter
 alterũ atroci affecit injuria. Quæ
 autem atrox dicatur injuria, ha-
 bes in text. §. *atrox. 9. Instit. de injur.*
 Unde si de *statu etiam, puta le-¹²
 gitimi ort⁹ aut nobilitatis tutori
 à patre pupillorum; vel ex diver-
 so pupillis à tutore facta sit con-
 troversia, jure meritò excusatio
 admittenda est à tutela, per text.
 in l. *si duas. 6. §. amplius. 18. ff. eod. de*
excus. tutor. Pertinet enim ejus-
 modi injuria ad totius cognatio-
 nis ignominiam, argum. text. in l.
1. §. fin. & l. 2. ff. de liberali causa. Ulti-
 mò *propter militiam; nã hi etiã¹³
 volentes ad tutelæ onus non ad-
 mittuntur, per express. text. in l.
sed & milites. 10. ff. de excus. tuto. & l.
militia. C. qui tut. da. poss. quod in his
 tantum

tantum procedit, qui in militia existunt & in castris degunt; non autem in veteranis, prout *gloss. in §. idem & in milite. 11. Inst. de excus. tutor.* notat. Et ratio est, quia cum militaribus occupentur laboribus, fieri non potest, ut possint muneribus civilibus præesse, tutelamq; administrare. Aliud * verò dicendum est in Clericis, qui in multis militib⁹ æquiparari solent. Nam hi volentes quidem ad tutelam admitti possunt, cogi non debent, per text. in *c. generaliter. 40. & ibi: gloss. 16. quest. 1.* Quamvis etenim Imp. Justin. Episcopos & Monachos à tutela omnino excludere videatur: solis verò tantum diaconis & subdiaconis, ite presbyteris id permittat, ut videre est in text. *c. 5. Novel. 124.* De jure tamen Canonico etiam Episcopi & Monachi possunt suscipere tutelam causa pietatis, quamvis non cogantur, nisi quando urget necessitas, & hoc in miserabilibus personis, per express. text. in *c. pervenit. 26. distinet. 86.* Atque hæc sunt excusationis à tutela & cura causæ & rationes, quas etiam *gloss. juris Sax. lib. 1. art. 11. & ju. Municip. art. 26.* recenset. Verum ad hanc excusandi materiã, hoc 15 in primis notandum est, * quod

tutor vel curator, si plures hujusmodi excusationes habeat, proponendo tantum unã in cæteris sibi præjudicet: sibi enim imputabit quod non omnes conjunctim allegaverit, per express. text. in *l. scire oportet. 13. §. scire autẽ. 8. in verbis: Et si multa habeat jura, qua ad remissionem faciunt, omnia nominare ff. de excus. tut.* Cæterum si omnes hujusmodi excusationes, quæ illi comperebant conjunctim proposuerit, tamen de quibusdam non probaverit; alijs tamen uti intra tempora constituta non prohibetur, per express. text. in *§. qui autẽ. 10. Inst. de exc. tut.* Deinde * necesse est ut has excusationes intra legitimum tempus, hoc est intra quinquaginta dies continuos, ex quo cognovit se esse tutorem vel curatorem datũ obijciat, per text. in *§. Qui autem excus. 17. Instit. eod. & in l. quinquaginta. 38. ff. de excus. tutor.* Nam * appellatio à tutela, vel 17 curatione delata non permittitur, per text. in *l. cum in una §. tutor. ff. de appellat. & relat. & in d. §. qui autem excusare.* Et ratio est, quia datio tutoris jurisdictionis non est; per text. in *l. muto. §. tutor. ff. de tutelis.* Appellatio quippe ad corrigendam cum iniquitatẽ tum imperitiam judicantiũ, inventa est, ut tra-

ut tra-
pel. &
magi
ris, qu
nare,
pellan
ut exp
1. in ve
vel test
dandi
care; h
sed int
tionem
repulsi
bit, ca
18 quan
dum
tiones
menu
adm
rum
lex se
tenda
blico h
debatu
non si
Nequ
offici
quã
l. si q
19 ff. m
à tu
qui v
prob

ut tradit Ulp. *in l. 1. in princ. ff. de ap-
pel. & relat.* Secus est, si Judex vel
magistratus excusationes tuto-
ris, quibus onus tutelae vult decli-
nare, non admittat; nam ab eo ap-
pellari & provocari potest, pro-
ut expressè habetur *in l. si quis. 1. §.
1. in verbis: Si quis tutor datus fuerit
vel testamento, vel à quo alio qui jus
dandi habet, non oportet eum provo-
care; hoc enim Divus Marcus effecit.
sed intra tempora praestituta excusa-
tionem allegandam habet: & si fuerit
repulsa, tunc demum appellare debe-
bit, ceterum ante frustra appellatur. ff.*
18 *quan. appel. sit.* Denique * scien-
dum est, supra allegatas excusa-
tiones non habere locum in testa-
mentario tutore, qui se tutelam
administraturum patri pupillo-
rum promiserat, per expr. text. *in
l. ex sententia. 29. in verbis: Non admit-
tendam excusationem, quam jure pu-
blico habebat, quoniam promississe vi-
debatur. ff. de testam. tutel.* Et in §.
item si propter. 9. *Instit. de excus. tutor.*
Neque enim is debet promissum
officium deferere, & tam pupillo
quàm parèti fidè fallere, argum.
l. si quis alicui. 27. §. qui mandatum. 2.
19 *ff. mandati.* Porro * removen-
tur à tutela & cura suspecti tutores,
qui videlicet non ex fide, sed im-
probè & dolo malo tutelam ge-

runt etiàsi solvendo sint. §. *suspe-
ctus aut. est. Instit. de susp. tut. & curat.*
Item qui tametsi aliàs bona fide
tutelam administrant; dolo tamè
& non justa de causa absunt, & de
industria omittunt certa alimen-
ta pupillo à iudice designari, post
text. *in l. tutor. quoque. ff. de susp. tut.*
Ac deniq; qui moribus tales sunt,
ut suspecti videantur, puta, qui
crimine aliquo publico & impro-
bis moribus cõtaminati sunt, per
expres. text. *in §. ult. Instit. de susp. tut.*
Sed quia nunc hæc suspecti tuto-
ris actiones rarò aut nunquam in
iudicium perducuntur, idcirco
latiorem de ijs instituere tracta-
tiam minùs necessarium esse ex-
istimo.

OBSERVATIO VI.

*Tutor cum pupillo contrahere, & sibi ipsi author esse utrum
possit, nec ne?*

S U M M A R I A.

1. Tutor cum pupillo contractum mu-
tui celebrare potest.
2. Idem dicendum in alijs contracti-
bus.
3. Tutor palam & bona fide cum pupil-
lo quando contrahere dicatur.
4. Contraria sententia DD. quòd in-
ter tutorem & pupillum nullus
potest esse contractus.

5. Pupillus sine tutoris auctoritate utrum naturaliter possit obligari nec ne?
6. Pupillus quando dicatur infans, aut infante maior, aut proximus pubertati.
7. Tutor in negotio proprio auctoritatem prestare non potest.
8. Tutor auctoritate contutoris, vel decreto iudicis interveniente cum pupillo contrahere potest.
9. Tutor utrum pupillam suam uxorem ducere, vel filio in matrimonium locare possit.
10. Matrimonij causa pertinent ad forum Ecclesiasticum.

I A Cursus tutorem* posse cum pupillo mutui contractum celebrare probat, per text. in l. quoties. 9. §. non tantum. 7. in verbis: Non tantum autem sibi solvere tutor, verum etiam sibi creditam pecuniam scribere potest, seque mutua pecunia poterit obligare, sibi mutuam prescribendo. & in §. sicut. s. ibi. Sicut autem solvere tutor quod debet, ita & exigere quod sibi debetur potest, si creditor fuit patris pupilli. Nam & sibi solvere potest, si modo fuit pecunia unde solvat. ff. de administr. tutor. Quod DD.

2 juris* passim, non tantum in mutui contractu obtinere, sed generaliter quemcumque contractum

inter pupillum & tutorem confici posse, modo palam & bona fide id fiat, unanimi consensu statuunt, idque per text. in l. cum ipse. §. cujus verba sunt: Cum ipse tutor nihil ex bonis pupilli quae distrahi possunt comparare palam & bona fide prohibetur: multo magis uxor ejus hoc facere potest. C. de contrah. empt. & in l. non existimo. 54. ff. de administr. tut. facit etiam text. in l. fistulas. 78. §. fundum. 1. ff. de contrah. empt. Tunc autem* tutorem cum pupillo palam & bona fide contrahere docent, quando in praesentia amicorum vel consanguineorum pupilli contractus celebratur, per text. in l. transactionem. 35. in verbis: Cum ea amicis etiam intervenientibus revera ostenditur processisse. & c. C. de transac. Bartol. in l. frater a fratre. coll. 11. ff. de condict. indeb. Aut in praesentia iudicis, cum idem sit eo in casu iudicis & amicorum cognatorumve praesentiae effectus, teste Bartol. in d. l. transactionem. & facit text. in l. fin. 2. pri. ff. quod metus causa. Unde satis peripicuum est, quod tutor clanculum & mala fide prohibeatur cum pupillo contrahere. Contrarium tamen his non obstantibus arguere videntur textus: primum quidem in l. si in emptione. 34. §. fin. ff. de

*ff. de contrah. empt. & in l. 1. §. fuit
quæsitum. 13. ff. ad SC. Trebellianum.
item in l. pupillus. §. §. item ipse tutor. 2.
ff. de auctor. & consensu tut. Ex quib⁹*

4 * omnino colligitur, quod nec
mutuum, nec emptio, nec alius
quivis contractus per tutorem
cum pupillo propria auctoritate
iniri possit palam etiam & bona
fide, cum de substantia obligati-
onis per pupillum contrahendæ
sit auctoritas tutoris, per text. in l.
obligari. 9. in pr. ff. eod. de auctor. & cō-
5 sensu tut. Quamvis * etiam in eo
DD. juris ab invicem haud paula-
tim dissentiant. Alij enim volunt
pupillum etiam sine auctoritate
tutoris obligari posse, saltem na-
turaliter, idq; per express. text. in
l. an in pupillum. ff. deposit. & in l. 1. in
fine. in verbis: *dummodo sequens
obligatio aut civiliter teneat, aut na-
turaliter: ut puta, si pupillus sine tuto-
ris auctoritate promiserit. ff. de novat.
& deleg.* Alij verò dicunt pupil-
lum non obligari etiam natura-
liter, quæ sententia fuit JC. Ne-
rati, in l. 41. ff. de condict. indeb. Cui
ad stipulatur quoq; JC. Licinius
in l. 59. ff. de obligat. & actionib. facit
textus in l. more nostro. ff. de acqui.
heredit. & in §. nunc admonendi. In-
stit. quib. alien. liceat vel non. Hanc
antinomiam seu contrarietatem

legum Accursius explicando, qua-
tuor diversas solutiones in d. l. 1. in
verbo promiserit. ff. de novat. & dele-
gat. adfert, inter quas hæc potissi-
ma esse videtur, quod * pupillus 6
aut est infans, & infra septimū an-
num constitutus, & nullo modo
obligatur: Careret enim intellectu
& consensu, *l. 1. ff. de pactis.* Aut est
infante major, quia nondum cō-
plevit decimum annum cum di-
midio, de quo idē dicendum est
illum neq; civiliter neq; natura-
liter posse obligari, quia tunc nō
videtur habere plenum & perfe-
ctum velle. Aut nō multū abest
à pubertate, & tunc ex contractu
obligatur naturaliter tantū, *per
d. l. 1. ff. de novat. & de legat.* Cum in
ea ætate consensum habeat & ali-
quem intellectum, per text. in §.
pupillus. Instit. de inutil. stipul. Et con-
sensus quamlibet nudus natura-
lem pariat obligationem. *l. Stichū.
§. naturalis. ff. de solut.* Verum tā-
men hæc naturalis obligatio nul-
lum contra pupillum obligatum
tam jure civili, quàm jure gen-
tium tribuit effectū. Ideoq; re-
ctē à Neratio JC. in d. l. quod pupillus.
14. ff. de condict. indebit. dictum fuit;
pupillum videlicet sine tutoris
auctoritate nec natura debere,
quoniam debere natura id tan-

tum

tum dici potest, ad cuius præstationem aliquo jure quis compellitur. Mihi tamen penitus rem inspicienti non admodum displicet Zasij hac in re sententia, idque in tract. *de Judeis qu. 2. post princ.* qui existimat generaliter illud dici posse: pupillum natura non obligari, si de ea obligatione naturali intelligatur quæ verè naturalis est & repetitionem impedit, *d. l. quod pupillus.* At ea naturali obligatione, quæ juris admixtum habet nihil, quæque nullum effectum habet, obligari pupillum concedit, & ita leges adversantes recipi debere ait, ut potius æquitate à natura procedente, quàm natura obligari dicatur pupillus. Nisi fortè pupillus factus sit ex ea obligatione locupletior, quia ob id etià civilis actio contra eum datur. *d. l. 1. §. an in pupillum. ff. de deposit.* Sed hæc de obligatione naturali pupillorum dicta sufficiant; nunc ad propositum redeundo, dicendum est,

7 Tutorem * non posse in negotio proprio pupillo auctoritatē præstare, quod expressis verbis in *d. l. 1. §. fuit questum. 15.* in verbis: *Fuit questum, si ipse tutori rogatus sit restituere pupillus, an ipso auctore restitutionem facere possit. Et est decretum à Divo Severo, non posse tutori se auctore*

restituere hereditatem: quia in rem suam auctor esse non potest. ff. ad S. C. Trebell. probatur. Absurdum siquidè videretur, ut idem tutoris & contrahentis partes simul sustineat. *d. l. pupillus. §. §. itē ipse tutor. ff. de auctor. & cons. tutor.* præsertim in obligatione de novo contrahenda, cum in actu, qui per pupillum necessariò explicandus venit, & tendente ad contractæ obligationis dissolutionē, autorari tutor sibi nequeat. *d. l. 1. §. fuit questum.* Ex quo id colligitur manifestè, tutorem aliter cū pupillo contrahere non posse, quàm si contutoris auctoritas interveniat. per express. text. in *d. l. pupillus. §. in pr.* in verbis: *Pupillus obligari tutori eo auctore non potest. Planè si plures sint tutores quorum unius auctoritas sufficit: dicendum est altero auctore pupillum ei posse obligari: sive mutuam pecuniam ei det, sive stipuletur ab eo. ff. de auctor. & cons. tutor.* Tunc * e- 8
nim videtur palam & bona fide inter pupillum & tutorem res geri, cū intervenit auctoritas contutoris, per text. in *d. l. non existimo. ff. de administr. tut. & curat.* Si tamen contutorem habeat, *d. l. pupillus. §. itē ipse tutor. ff. de auctor. & cons. tutor.* Vel si non sint duo aut plures tutores pupillo dati, eo casu

casu intervenire debet decretum
 iudicis cū causā cognitione, per
 text. in l. 1. & toto tit. ff. de rebus cor.
qui sub tut. vel cur. sunt. Et ita non
 usq; adeo necessarius hoc in pas-
 su esse videtur amicorum & co-
 gnatorum consensus, de quo su-
 perius dictum est; sed sufficit cō-
 tutoris auctoritas, vel iudicis de-
 cretum, quamvis hāc juris solen-
 nia minus fortē necessaria esse di-
 cerem in eo casu, quando contra-
 ctus cum tutore non posset, non
 nisi utilis esse pupillo per express.
 text. in l. pupillus. 11. cujus hāc sunt
 verba: *Pupillus quantum ad acqui-
 rendum non indiget tutoris auctori-
 te. Alienare verò nullam rem potest,
 nisi praesente tutore auctore.* ff. de ac-
 quir. rer. dom. & ideo rectē superius
 dictum est, posse tutorem se mu-
 tua pecunia obligare sibi mutua-
 tam scribendo, d. l. quoties. §. non
 tantum. ff. de administ. tut. & curat.

9 Sed an * tutor pupillam suā uxo-
 rem ducere possit, nō incommo-
 dē hīc queri potest. Et de jure quī-
 dem civili nullum est dubiū, tu-
 torem pupillam uxorem ducere
 nō posse, sed neq; filio matrimo-
 nio eam jungere, per expr. text. in
 l. tutoris. 15. ff. de sponsal. quod ita ve-
 rū est, nisi à patre de sponsa de-
 stinatāve testamētōve nominata

fuerit, per text. in l. tutor. 36. ff. de ritu
 nupt. Ratio autē hujus rei ponitur
 in l. libertum. 64. his verbis: *ne vide-
 licet pupilla in re familiari circū scribā-
 tur ab his, qui rationes eis gesta tutela
 reddere compelluntur.* ff. de ritu nup.
 Tutor verò ex adverso non pro-
 hibetur filiam suam collocare in
 matrimonio pupillo suo, per text.
 in d. l. libertum. §. fin. verū hodie
 praxis jus potius Canonicū quā
 Civile hac in parte sequitur, quo
 jure talia matrimonia permittū-
 tur, prout de eo Felin. in princ. tit.
 de sponsalib. & matrim. num. 12. latif-
 simē tractat, dicens generaliter, * 10
 quod statuta laicorum circa ma-
 trimonium nulli⁹ sint momenti,
 cū matrimonio sit de foro Ec-
 clesiastico, & allegat idem tenere
 Abbat. in consil. 12. in c. casus talis est.
 & gloss. in c. 1. 30. qu. 1. quidquid in
 contrarium dixerit Cynus.

OBSERVATIO VII.

*An si quis filium vel filiam,
 item servum seu famulum ali-
 cujus corruperit, conveniri de
 eo possit, necne?*

SUMMARI A.

1. Corrumper e idem est quod vitare
 animum alicujus.

OBSERVATIONUM PRACTICARUM

2. Deterior factus quis dicatur.
3. Actio de servo corrupto datur in duplum.
4. Ex consilio & persuasione quando quis obligatur.
5. Corruptum aliquem tentans poenam meretur.
6. Filium vel filiam alicujus corrupens quomodo conveniatur.
7. Inter famulos & servos differentia.
8. De corrupto famulo agitur ad interesse, non autem actione de servo corrupto.

I Sciendum in primis est, * corrumpere hic non in alia significatione sumi, nisi animum alicujus dolo malo persuadendo vitare, ut deterior quis fiat; & nihil refert si quis bonum faciat malum, siue malum persuadendo deteriore reddat, per express. text. in l. 1. §. Sed utrum. in verbis: Sed utrum ita demum tenetur, si bona frangi servum perpulit ad delinquendum, an verò & si malum hortatus est, vel malo monstravit quemadmodum faceret? Et est verius, etiamsi malo monstravit in quem modum delinqueret, teneri eum. Imò etsi erat servus omnino fugiturus, vel furtum facturum, hic verò laudator hujus propositi extitit, tenetur. Non enim oportet laudando augeri malitiam. Sive ergo bonum servum fecerit malum, siue malum

fecerit deteriore, corrupisse videbitur. ff. de servo corrupt. Deteriore verò * quis multis modis aliquē reddere potest, puta persuadendo ut injuriam alicui faceret, furtum committeret, aufugeret, luxuriose viveret, dominum contēneret, vel deniq; quodvis aliud delictum perpetraret, d. l. §. is quoq; s. & l. 2. & l. corrumpitur 15. ff. de servo corrupt. Quod itidem extendi potest, si servum alicujus receperit, hoc est, abscondendi causa, vel in sua domo, vel in aliena refugium ei prastiterit, d. l. 1. §. quod autē. 2. d. tit. ff. de servo corrupt. Domum autem pro habitatione & domicilio nos accipere debere certum est, prout habetur in l. 1. §. 2. ff. de alcatorib. Secus est, si quis alienum servum recepit ut custodiret, vel humanitate aut misericordia, aliave justa causa ductus; nam eo casu actione de servo corrupto nequaquam obstringi debet. Datur * autem hæc actio de servo corrupto quanti ea res erit in duplum per express. text. in d. l. 1. in princ. & in l. si quis. §. 2. ff. de servo corr. Tanti enim condemnatur corruppens in duplum, quanti servus ob id, quod corruptus est, fit deterior. d. l. si quis. §. in fine. Et in hanc actionem venit quoq; æstimatio rerum,

rerum, quas secum servus abstulit, quia omne damnum duplicatur. *Neq; enim*, ut inquit JC. Paul. *intererit, ad eū perlata fuerint res, an ad aliū, siue etiā consumpta sint, etenim justius est eum teneri, qui Princeps fuerit delicti, quàm eum queri ad quem res perlata sunt. l. in hoc iudicium. 10. ff. eod.* Neq; * his obstat, quod alioquin à DD. pro regula traditur; in contractibus videlicet ex consilio & persuasione neminem obligari, per text. in §. *tu aut tantū. Instit. mādato.* hoc n. regulariter verum est, quando quis consilium alicui bona fide impertiēdo exitum rei minūs fortē optabilem cōsequitur, sæpe nāmque etiā bona consilia casus aliquis repentin⁹ immutat, vel culpa ejus, qui ea suscepit exequenda, pervertit. arg. *l. si quis adfirmavit. 9. in princ. ff. de dol. mal.* At in hoc casu secus est, partim quia hic est consilium fraudulentum, partim quia hujusmodi cōsiliū siue persuasio per se delictum est. Nam quemadmodum consilij nō fraudulentum nullam obligationem esse, ita si dol⁹ & caliditas intercesserit, de dolo actio nem competere, JC. Ulpian. in *l. consilij. 47. ff. de reg. jur.* tradit: nec fert, an quis alias factur⁹ esset, nec ne? Tentans * n. corrumpere, non minūs obligabitur quam si

persuasisset, quia voluntas & conatus poenam meretur in his, quę facillimē trahuntur ad exempla damnosa & perniciofa. Jam enim à persuadente, quantum ipse potuit, res perfecta est, quando videlicet aliquem suasiunculis sollicitavit ad improbē faciendum, quod cum damno & injuria sciebat fieri alterius. *l. 7. in fin. ff. quod quisq; jur. & c.* Fraudis etenim interpretatio semper in jure civili non ex eventu duntaxat, sed ex cōsilio quoque desideratur. *l. fraudis 79. ff. de divers. reg. jur.* Ceterū quę dicta sunt de servis corruptis, idē ōnino * de filio vel filia ab aliquo corruptis, seu persuasione vitiat⁹ intelligendū est. Nā plurimūm interest parentum, animum liberorum nō depravari. *l. ut tantū. 14. §. 1. ff. eo de servo corrupto.* Quāvis eo casu non agatur ad duplum sicut de servo corrupto, quia liberi hominis nulla est æstimatio, sed ad interessē ex affectione patris delato jurejurādo, æstimatione judicis accedente. *d. l. ut tantū. §. 1.* Quo jure * etiā censerī debēt servi seu famuli nostri, qui mercede quidem cōducti sunt, liberi tamē manent, prout id declarat *gl. jur. Manic. art. 3.* ubi inter servos & ministeriales siue famulos pulchrē distinguit; Aliud esse servi-

tium

tiū personæ, & illud propriè servitus est, & qui ut sic, servit, servus & mancipiū dicitur, eò quòd ab hostibus manu capitur. §. *servi. Instit. de jure persona. l. 4. de statu homi.* Et licet olim in tales servos dominus vitæ necisq; potestatem habebat, ut impunè eos occidere licebat, §. *in potestate. Inst. de his qui sui vel alie. jur. sunt.* Postmodum tamè hoc sublatum est, ita quòd occidens servū, ex l. *Corn. de sicarijs*, quæ nullā differentiā ponit inter servum & liberū criminaliter puniatur. l. 1. *gloss. in ver. hominē. ff. ad l. Corn. de sicarijs. & d. §. in potestate gl. in ver. sed hoc tempore. Inst. eo.* Servi enim à servādo dicti sunt. d. §. *servi & gloss. in ver. servare ibid. & d. l. 4. ff. de statu homi.* Et servitus inter Christianos est sublata. *Bar. in l. hostes. ff. de capt. & postli. revers.* Aliud verò servitium est accidentale, quando ratione mercedis, vel bonorū quæ possidet aliquis servire cogitur si illa retinere vult; nec tamè propriè servus dici potest sed famulus & ministerialis, l. *ne diutius. C. de agricol. & censit.* Et ideo hodie, * si de tali excessu sive delicto famuli quæstio sit, (quod Deus bone quàm frequentissimè hac iniquitate temporum evenire solet) non illa de servo corrupto in duplum actione,

sed ad interessè quanti videlicet quis damnum & injuriam de abducto vel depravato famulo sibi æstimaverit, agendum erit; quæ admodum & in filio vel filia corruptis superiùs dictum est. Quò etiā respexisse videtur decretū S. R. M. in causa cujusdā Slonczewski contra Zabrzieski Civem Crac. An. 1591. promulgatū. Sed & Cōstitutur. Regni de servis fugitivis A. 1578. nō multū ab his quæ superiùs dicta sunt, discrepare videtur.

OBSERVATIO VIII.

Utrum dolo interveniente contractus vitietur, nec ne?

SUMMARI A.

1. *Contrahentibus permittum est se invicem circumvenire.*
2. *Bona fides in contrahendo semper necessaria est.*
3. *Dolus in contractu bonæ fidei interveniens, vitiat contractū ipso jure.*
4. *In contractibus stricti juris dolus non reddit contractū ipso jure nullū, sed ex eo oritur actio vel exceptio doli.*
5. *Bona fides plus valet in contractibus bonæ fidei, quàm stricti juris.*
6. *Opinio quorundā quod dolus contractū nunquā reddat ipso jure nullū.*
7. *Bonæ fidei contractus qui dicantur, & quare sic appellentur.*
8. *Actiones bonæ fidei recensentur.*
9. *Contractus stricti juris quare sic dicantur, & qui sint?*
10. *Ju-*

10. *Jure Canonico omnes contractus sunt bonae fidei.*
11. *Dolus in facto tripliciter consideratur, & ibidem ponitur distinctio.*
12. *Dolum allegans in contractu intervenisse, eundem probare tenetur.*
- P**rima * fronte dicendum videtur, permissum esse contrahentibus se invicem decipere & circumvenire, per express. text. in l. in causa. 16. §. pen. in verbis: *Idem Pomponius ait, in pretio emptionis & venditionis naturaliter licere contrahentibus se circumvenire, ff. de minorib. & in l. item si. 22. in fin. in verbis: Quemadmodum in emendo & vendendo naturaliter concessum est, quod pluris sit, minoris emere: quod minoris sit, pluris vendere, & ita invicem se circumscribere: ita in locationibus quoque & conductionibus juris est, ff. locat. conduct.* Quod etiam jure Canonico permissum esse, probant DD. juris per text. in c. cum dilecti. 3. & c. pen. tit. de empt. & vendit. & ibi glossa. Contrarium tamen verius esse non solum divina eloquia, teste Apostolo, 1. ad Thessal. 4. ubi dicitur, quod non liceat frenum in negotio circumvenire; sed etiam æquitas & naturalis ratio ipsa suadent, quod à bono viro id alienum esse debeat; *semper enim in*
- conventionibus non solum quid liceat, considerandum est: sed & quid honestum sit.* per textum, in l. semper. 157. ff. de reg. jur. Sed * & jure civili in 2 omni negotio contrahendo bonam fidem necessariam esse, per express. text. in l. bonam fidem. 4. C. de action. & obligat. Et in l. bona fides. 31. ff. de positi. probatur. Cum ab omni contractu dolus malus abesse debeat, per text. in l. & eleganter, in pr. in verbis: *Nullam esse venditionem, si in hoc ipso ut venderet circumscriptus est.* ff. de dolo. Et in l. domum. 57. in fine. ff. de contrah. empti. Nec obstant superius allegati textus; nam quod ibi dicitur permissum esse contrahentibus sese circumvenire, id ita intelligendum est. Si nimirum bona fide contractus initus sit, & alter cum altero contrahendo lucraliquid percipiat; exempli gratia. Si quis equum emat decem, & alteri eundem vendat duodecim florenis, videtur quidem alterum circumvenire quod duos florenos ab eo lucretur; non tamen id dolo malo facit. Licet enim quod pluris sit minoris emere; quod minoris sit, pluris vendere; quemadmodum superius dictum est, per text. d. l. item si 22. ff. locati conducti. Secus * si dolus interveniat, & mala fide

contractus initus sit; nam hoc casu vitiari contractum & ipso jure nullum esse, idq; in bonæ fidei contractibus, omnes cōmuniter DD. concludunt, per text. in d. l. & eleganter. 7. in pr. ff. de dolo, & ibi gloss. pro quo multum etiā facit text. in l. ea verò. 3. circa finem, in verbis: *Societas si dolo malo aut fraudi causa coita est, ipso jure nullius momenti est; quia fides bona contraria est fraudi & dolo. ff. pro socio.* At longè aliter in se habet in contractibus stricti juris; nam *quādo dolo intervenit, seu dedit causam contractui stricti juris, valet quidem contractus de rigore juris, & non redditur ipso jure nullus, sed ex eo oritur actio ad rescindendum contractum, vel datur deceptio exceptio doli contra dolosum petitem, per expres. text. in l. si quis. 36. in verbis: *Si quis cum aliter cum convenisset obligari, aliter per machinationem obligatus est: erit quidem subtilitati juris obstrictus: sed doli exceptione uti potest, quia enim per dolum obligatus est, competit ei exceptio. ff. de verb. oblig.* Quod etiam in l. dolo. §. ijsdem ferè verbis reperitur: *Dolo vel metu adhibito, actio quidem nascitur, si subdita stipulatio sit: per doli mali tamen vel metus exceptionem summove-ri petitio debet. C. de inutil. stip.* Et sic

plus* valet bona fides in contractibus bonæ fidei, quàm stricti juris. Ratio diversitatis est, quia dolus ex diametro repugnat contractibus bonæ fidei & æquitati, quæ in illis summa desideratur, d. l. bona fides. ff. de posui. Et ideo multa ibi veniunt, de quibus expresse non est actum, ut tenet Abb. in c. cum venerabilis. tit. de except. At in stricti juris contractibus similis æquitas non spectatur, quia stipulatori liberum fuit, latè verba concipere, per text. in l. quidquid. 99. ff. de verb. obligat. Quod etiam praxis in Curia Regali obtinuit, prout in causa Joannis Thebaldi plenipotentis Casparis Stumph & Melchioris Walbach, Anno Domini 1590. feria sexta post festum S. Agnetis pronunciatum fuit. Non defunt tamen * qui existimant, quòd dolus nunquam reddat contractum ipso jure nullum, si ve sit bonæ fidei, si ve stricti juris, prout notat Abb. in d. c. cum dilecti, num. 6. Moventur autem inter ceteras hac potissimū ratione, quia ex quo contractus habet substantialia sua, puta consensum contractuentium, & pretium necessariò valet, per text. in l. dolum. C. de inutil. stipul. & in d. l. si quis. ff. de verb. obligat. Et ideo non tam ipso jure, quàm

quàm per actionem vel exceptio-
nē, ut supra dictum est, tolli & vi-
tiari debet. Sed passim à DD. refu-
tatur ista sentētia. Nam hoc casu,
quomodo quis decipitur, non cē-
setur consensū præbuisse contra-
ctui dolo, nec verisimile est, eū
de hoc cogitasse ut deciperetur,
argumento *l. obligatione. ff. de pign.*
7 & *hypoth.* Porro *contractus bonæ
fidei nō ideo dicuntur quasi qui-
dam contractus sint malæ fidei,
cū in omnibus cōtractibus bo-
næ fides requiratur prout superi-
us dictum est; per express. text. in
d. l. bonam fidem. C. de action. & obli-
gat. Sed ideo sic appellātur, quòd
in eis ex bono & æquo multa ve-
niunt, de quibus nec actum nec
cogitatum est, & iudex in cogniti-
one potest habere rationem earū
quoq; rerum de quibus inter cō-
trahentes nulla facta est mentio,
si animadvertat aliquid ex bono
& æquo inter partes fieri oportere,
per express. text. in *l. consensu. 2.*
in verbis: *Item in his contractibus,*
alter alteri obligatur de eo quod alte-
rum alteri ex bono & æquo prestare o-
portet. ff. de obligat. & act. Exempli
gratia; in locatione domus tene-
tur conductor de omnib; ruptis
& fractis in illa domo, etiam si de
ijs nihil est actum in cōventionē.

secundum gloss. in *§. actionum au-*
tem, in verbo *Bonæ fidei,* & ibi DD.
de actionibus. Ubi etiam ab Imper.
Justiniano recēsentur singulæ fe-
rè bonæ fidei actiones. Sunt *au-
tem numero septēdecim, ut po-
tè ex empto, vendito, locato, cō-
ducto, negotiorum gestorum,
mādari, depositi, pro locio, tute-
læ, cōmodati, pignoratitia, fami-
liæ erciscundæ, communi dividū-
do, præscriptis verbis, quæ de asti-
mato proponitur, & ea quæ ex
permutatione comperit, hæredi-
tatis petitio, & actio de dote. His
addunt DD. sex actiones contra-
rias, scilicet actionem negotiorū
gestorum contrariam, mandati
contrariam, depositi, tutelæ, cō-
modati, & actionem pignoratiti-
am contrariam. Contractus verò
*stricti juris dicuntur, in quib; id
9 tantum venit de quo expressè ac-
tum dictumve fuit, per text. in *d.*
l. quicquid. ff. de verb. obligat. quæ ve-
rò illa sint, licet eas Imper. Justin.
non exprimat in specie, facile ta-
men inde colligi potest, illas om-
nes dici stricti juris quæ non sunt
numeratæ inter bonæ fidei actio-
nes, & hoc secundum gloss. in *§. a-*
ctionum. Instit. de actionibus. Et ideo
generaliter dicendum est, omnes
actiones quæcunq; non enume-

rantur in specie sub actionibus bonæ fidei esse stricti juris, quod item de contractibus intelligendum est. De jure * autem Canonico omnes contractus esse bonæ fidei, & ideo in omni contractu adversus dolosum jurari in litem posse tradit Baldus. *in c. 1. de plus petit. & DD. in d. c. cum venerabilis. tit.*

II de except. Obiter * autem promeliori istius materiæ de dolo declaratione notandum est, quod dolum tripliciter in facto consideratur. Nam aut est dolus qui dat causam contractui & ab initio adhibetur; puta si quis aliquem dolose inducat ad emendum id, quod aliàs empturus non esset, & tunc si contractus sit bonæ fidei ipso jure redditur nullus per jura supracitata. Planè si dolo circumventus vellet stare contractui, omnino contractus tenere debet, neque possit adversa pars dolum committens ad rescindendum contractum provocare ex eo, quod dolum commiserit, ut est glossa notab. *in d. l. & eleganter. 7. in prin. superverbum nullam.* Et ratio est quod allegans propriam turpitudinem non sit audiendus. *l. trans actione finita. 3. C. de transact.* Et aliàs dolum suus nemini patrocinari debet. *l. 2. ff. de doli except.* Inter-

dum tamen, nè quidem decepto volente contractus hujusmodi valet, ut pote, si lex vel statutum prohibeat talem contractum in quo dolus intervenit fieri; eo casu, nè quidem in ejus favorem subsistere potest quidem valere voluerit, per text. *in l. Divo à Pio. ff. de ritu nuptiar.* Baldus *in l. 1. C. plus valere quod agitur.* Si verò dolum est dans causam contractui stricti juris, tunc contractus quidem valet de rigore juris, sed circumventor competit actio vel exceptio doli ad rescindendum talem contractum, prout superius dictum est. Aut est dolum qui incidit in contractum sed non dedit causam contractui, puta quia non inducitur quis ad contrahendum ut in superiori casu; sed volentem contrahere in ipso negotio alter decipit. Exempli gratia. vult aliquis emere equum meum quem habeo venalem, & incidenter eum fallo, quia dico equum non esse claudum vel calcitrosus, &c. Atque tunc si quidem contractus sit bonæ fidei, non annullatur ipso jure contractus, cum liber fuerit consensus contrahentis, qui aliàs contrahere cupiebat, neque ad ineundum contractum inductus fuit; veruntamen propter dolum in-

eiden-

cientem, agitur actione ex tali contractu descendente ad purgandum dolum & supplendum illud, in quo est damnificatus, per text. in d.l. & eleganter §. non solum in fine. & l. Julian. 13. §. si venditur. ff. de act. empt. Aut est contractus stricti juris, & tunc idem dicendum est, quod contractus non vitietur ipso jure, sed competat contra deceptorē actio seu exceptio doli; prout superius dictum est. Aut denique est dolus re ipsa interveniente, quando videlicet nullus dolus à contrahentibus ex proposito committitur, sed præter voluntatem contrahentium enormis lesio intervenit, puta si quis ultra dimidium justii pretij læsus sit. Eo etenim casu succurritur ei per remedium, l. 2. C. de rescind. vend. de quo vide supra observat 48. Cent. I. Ubi hæc quæstionem tractavi copiosius. Quod intelligendum esse de contractibus itidem bonæ fidei, non autem stricti juris. DD. communiter secund. gloss. in d. l. 2. statuunt. Læso enim in contractu stricti juris ultra dimidium pretij, competit exceptio doli vel conditio indebiti; non autem remedium, d. l. 2. C. de rescind. vend. per text. in d. l. si quis cum aliter, & in l. majoribus 3. junctâ gl. in verbo

perperam. C. communi utriusq. judic. Cæterum *dolum allegans in cō-
tractu intervenisse eundem probare debet, arg. l. quoties. 1. ff. de probat. & l. 32. §. 5. ff. de legat. 2. Concord. gl. in c. fin. extr. de renunciat. in 6. Et Accursius in l. si quis domum. 9. §. Imperator 4. in verbis probari potest. ff. locati conducti.

OBSERVATIO IX.

An ea, quæ per vim aut metum ab aliquo extorta sunt de jure valeant vel rescindi possint?

SUMMARI A.

1. Obligatus ex consensu voluntario tenetur ad præstandam obligationem, licet postmodum pœnituerit.
2. Vis & metus quomodo inter se differant.
3. Vis & metus in foro & praxi pro eodem sumuntur.
4. Edictum prætoris quod vi metusve causa gestum est.
5. Metum passo, actio & exceptio datur ad rescindendum id quod metu gestum est.
6. Restituere jussus rem metu extortam & recusans, in quadruplum condemnatur.
7. Metus intelligi debet is qui cadat in constantissimum virum.

8. Metus aut est minarum, aut facti, aut potentis, aut reverentialis, aut perfidie.
9. Preces domini vulgò dicuntur esse preceptum; blanditiæ principum continent vim minarum.
10. Uxor consentiens marito alienandrem suam, non sibi præjudicat.
11. Medicus extorquens aliquid ab ægro punitur.
12. Advocatus sive Causidicus, pendente lite, non potest pacisci cum cliente de quota litis.
13. Metus facti tantum parit actionē quod metus causa; reliqua genera metus officio Judicis rescinduntur.
14. Promittens sub juramento, jure Saxonico non tenetur adimplere quod promisit.
15. Juramentum metu extortum, an de jure Canonico impleri debeat?
16. Distinctio inter juramentum licitum & illicitum.
17. Papa super juramento ob metum præstito dispensare potest.

Admodum frequens est nunc ob hominum licentiosorum effrenatam petulantiam etiam hæc quæstio, de qua non incommode dici hinc potest. Certi* indubitati juris est, eum qui ex mera & propria voluntate promittit aliquid tantum obligari, ut

etiam si postmodum pœnituerit, nihilominus obligationem adimplere cogatur; quia voluntatem suam nullus immutare debet cum alterius damno. *l. nemo. ff. de divers. reg. jur.* Secus est, quando quis vi vel metu coactus promittit, tunc enim promissum tenere non oportet, prout inferius dicitur. Nunc verò * id sciendum est, quod vis & 2 metus etsi non nihil inter se differant, ut pote, quia vis corpori, metus verò animo imprimatur, per text. in c. sacris. s. in verbis: cùm magis pati, quàm agere convincatur. tit. de his que vi metus &c. caus. Deinde, quod in eo quod vi extorquetur, voluntas & consensus desideretur, in eo verò quod metus causa fit, voluntas quidem interveniat, sed coacta, per textum in l. si mulier. 21. §. fin. in verbis: Si metu coactus adij hereditatem: puto me heredem effici, quia quamvis, si liberum esset, noluissem, tamen coactus volui. ff. quod met. caus. attamen quoad justam restitutionis causam nihil refert, utrum quis vi an metu cogatur; nam & vis corpori intentata metum semper animo incutit, & utrobique quoad obligationis effectum deest spontaneus sive voluntarius consensus, prout in l. nihil. 116. his verbis: Nihil consen-

suit am

fuit am contrarium est, qui bonæ fidei
 judicia sustinet, quàm vis atq; metus,
 quem comprobare contra bonos mores
 est. ff. de divers. reg. jur. exprimitur.
 Quare licet naturaliter hæc diffe-
 rant, tamen * in foro & praxi ni-
 hil discrepare putantur; nam si ve
 vi si ve metu interveniente quid
 ab aliquo factum gestumve sit,
 omnino rescindi & annullari de-
 bet per express. text. in l. continet.
 3. in verbis. Continet igitur hæc clau-
 sula & vim & metum, & si quis vi
 compulsus aliquid fecit, per hoc edi-
 ctum restituitur, ff. quod met. caus.
 Hujus verò * edicti sunt hæc ver-
 ba: Quod metus causa gestum erit,
 ratum non habeo. Olim ita ediceba-
 tur, quod vi metus & causa; Iis enim
 fiebat mentio, propter necessitatem im-
 positam contrariam voluntati, metus
 instantis, vel futuri periculi causa me-
 tis trepidatione. Sed postea detracta est
 vis mentio, ideo, quia quodcumq; vi
 atroci sit, id metu quoque fieri videat-
 ur. l. i. ff. eod. quod metus causa. Un-
 de * colligitur ex hoc edicto, me-
 tum passio & actionem & excep-
 tionem dari ut hac adversus pe-
 tentes, is qui metu genit, promi-
 sitq; quid, defendatur; illa quod
 ita gestum est, in integrum restitui
 officio judicis petatur, per expri-
 text. in l. metum. 9. §. Sed quod. 3. ff.
 eod. quod met. caus. Et praxis Curiae
 Regalis idem retinet, prout inter
 Freiberg, & Klein atq; Pilsch, feria
 secunda ipso die SS. Viti & Mode-
 sti, Anno 1598. ibidem decretum
 fuit. Quod usq; * adeò verum est, &
 ut nisi is, qui vi vel metu aliquid
 extorsit, ultro, si ve jussus à judice
 per interlocutoriam sententiam
 illud restituere; nihilominus re-
 stituere recuset, tunc in quadru-
 plum condemnari debet, per ex-
 pressum textum in l. item. 14. §. 1. ff.
 quod met. caus. Habet enim reus fa-
 cultatem offerendi restitutionem,
 usq; ad sententiam, per exp. text.
 in d. l. item. 14. §. 1. in verbis: Satis cle-
 menter cum reo prator egit, ut daret ei
 restituendi facultatem, si vult penam
 evitare. Verum enim vero * me- 7
 tum hic accipiendum I. ab eo dicit,
 non quemlibet timorem, sed ma-
 joris malitatis, prout Ulp. in l. me-
 tum. 5. & Gajus in l. metum. 6. Metum,
 inquit, non vani hominis, sed qui me-
 ritò & in homine constantissimo ca-
 dat, ad hoc edictum pertinere dice-
 mus, ff. quod met. caus. Est autem is
 metus in legibus multiplex. Pri-
 mus minarum, qui ad hanc actio-
 nem nō pertinet, quod minar nō
 incutiāt terrorem. Metum, inquit
 Imperator, non iactationibus tantū
 vel contestationibus, sed atrocitati su-
 Eli p. 9.

Et probari convenit. *l. metum. 9. C. de his qua vi metusve caus. gest. sunt.* Quamobrem ubi facto opus est, verba non sufficiunt. *l. pecul. 4. §. 1. in verbis: re enim non verbis peculium augendum est, ff. de peculio.* nisi fortè minæ capitales sint, & ab eo qui exequi solet, effusa, *l. si donationis. 7. C. de his qua vi metusve caus. gest. sunt.* idem tenet Spec. tit. de præsump. §. ult. num. 7. & gloss. in d. *l. metum. 9.* in verbo *jactationibus.* C. de his qua vi metusve caus. Secundus est facti, quando scilicet imminet periculum salutis, mortis, vel cruciatus corporis, & is dicitur propriè metus cadens in constantem virum, per text. in interpositas. 13. C. de transact. Tertius est metus potentiae publicae, quia is qui incurrit metum, superior est alicujus, vel magistratum gerit, unde vulgò dici solet. Preces* domini esse praeceptum, gloss. in *l. 1. verbo quemadmodum. ff. quod iussu.* Et blanditias Principum vim continere minarum, gl. in verbo *pignorat. C. si rector provinciae. vel ad eum, &c. juxta dictum: Rogando cogit, qui rogat potentior.* Eo tamen casu, acta per talem metum non rescinduntur hac actione quod metus causa, sed implorari debet officium Judicis, vel datur condi-

ctio, per text. in *l. pen. & fin. C. de his qua vi metusve caus. gest.* Et ita in Curia Regali pronunciatum fuisse, decretum S. R. M. inter Sophiam Janiczkowa, & Magistratum Civitatis Szydloviensis, Anno Domini 1591. latum testatur. Quod nō producitur ad eum casum, quando Princeps, vel Magistratus, aut Superior exercet suum officium & infert alicui iustum metum; nam qui zelo justitiae comminatur, non dicitur inferre metum, per expr. text. in *l. continet. 3. §. 1. in verbis: Sed vim accipimus atrocem, & eam qua adversus bonos mores fiat; non eam quam Magistratus rectè intulit, scilicet jure licito, & jure honoris quem sustinet. Caterum si per injuriam quid fecit pop. Rom. Magistratus, vel provincia Praeses, Pomponius scribit, hoc edictum locum habere; si fortè, inquit, mortis aut verborum terrore pecuniam alicui extorserit, ff. quod vi met. caus. gest.* Quintus est metus reverentialis, quo ducitur filius erga patrem, uxor erga maritum, libertus erga patronum, clericus erga suum Episcopum; si modò minæ praecesserunt, & quicquid actum est occasione hujus metus, non rescinditur per hanc actionem, sed officio Judicis, *l. 1. §. qua oneranda.*
1. ff. qua-

1. ff. *quarum rerum act. non datur.*
 & ibi Bart. post gloss. in verbo
metu. Unde si * uxor consentit
 marito alienanti rem ipsius, quia
 non audet contradicere omnia
 reverentia vel metu mariti, talis
 consensus sibi non præjudicat,
 gloss. in d. §. *quæ oneranda.* Quan-
 do tamen intervenit præsentia
 amicorum vel consanguineorū,
 tunc cessare allegationem me-
 tus; text. in lege *transactionem* 25. in
 verbis: *Transactionem quæ domini*
translatione, vel actione peracta seu
perempta finem accepit. cum ea amicis
etiam intervenientibus revera osten-
ditur processisse, metus vel amento re-
scindi possulantis professio detegit im-
probitatem C. de *transact.* disponit.
 Quo etiam respexisse leges no-
 stræ videntur, quibus id expressè
 cavetur, ne uxores sine consensu
 amicorum alienare quicquam
 possint, prout videre est in Sta-
 tuto Regni sub verbo *Uxor.* Quin-
 tus * & ultimus metus est perfidi-
 æ, quâdo ad celebrandum con-
 tractum quis adducitur ab alio
 quia timet ejus perfidiam; exem-
 pli gratia. si medico valetudi-
 nem suam curanti æger, vel cli-
 ens, advocato, causidicove ali-
 quid donet, aut promittat ob id,
 ne medicus, vel causidicus perfidi-

dè cum eo agat. Nam & hoc casu
 rescinditur hujusmodi contractus
 officio Judicis, & medicus extra-
 ordinariè puniri debet, prout e-
 leganter Ulpian. in l. *si medicus* 3. in
 verbis: *Si medicus cui curandos suos*
oculos qui eis laborabat, commiserat,
periculum amittendorum eorum per
adversa medicamenta inferendo, com-
pulit, ut ei possessiones suas contra fidem
bonum æger venderet; in civile factum
Præses provincie coërceat, remq; resti-
tui jubeat. ff. de *varijs & extr. cognit.*
 tradit. Et de advocato * sive cau-
 si dico habetur gl. in l. *quisquis* 6.
 super verbo *contractam.* C. de *postu-*
lando. Ubi dicitur, quod Advoca-
 to pendente lite non liceat paci-
 sci cum cliente, nec de quota li-
 tis, nec de certæ specie seu quan-
 titate. Et ratio ibidem ponitur,
 quia cliens omnia daret propter
 timorem litis, sicut infirmus pro-
 pter timorem mortis, vel ut gl.
 in l. *si qui* 5. in verbo *immensa.* C.
 eod. aliam reddit rationem, quia
 hoc pacto inducitur Advocatus
 ad delictum. nam cognoscens se
 habiturum partem ejus quod
 prosequitur, etiam calumniosè
 advocabit. Et ideo Advocati vel
 causi dici tales pactiones cum cli-
 entibus (quos illi vulgò patientes
 appellant) incuntes, à professio-

ne sua arceri debent, per eundem text. *in l. si qui. s. C. de postulando*. Ex prædictis *itaque liquidò constat, quòd solum secunda species metus scilicet facti, qui videlicet cadit in constantem virum pariat actionem *quod metus causa*; cætera quæ metu interveniente aliquo ex illis quatuor speciebus fiunt, rescinduntur officio Judicis, neque pœnam merentur. Jurare verò *Saxonico metu adactus, etiamsi sub juramento promittat se aliquid daturum facturumve, non tenetur ad præstandum id quod promissit. Promissa enim & juramenta contra juris ordinem facta, servari non oportet, per text. *in l. non dubium. s. ubi dicitur: Nullum pactum, nullam conventionem, nullum contractum inter eos videri volumus subsæcutum, qui contrahunt lege contrahere prohibente, C. de legibus*. Et est de eo express. text. *Spec. Sax. lib. 3. art. 41. in verbis: Quicquid homo juraverit aut promiserit, ob suæ vitæ aut sanitatis conservationem, & si ea implere nequiverit, juri suo in eo non derogabit. Qui alium captivaverit fraudulenter, si se reversurum promiserit aut alia juraverit, ea adimplere non tenetur: dummodo jurando affirmet, se dolosè & per metum ad istam in-*

ductum stipulationem. Atq; hanc rationem juris perpetuæ praxis in hoc Regno sequitur, cujus rei exempla passim occurrunt; ut vel illud improbum cujusdam Lazinski facinus, in eximium & nobilem virum D. Valerium Montelupi, nò ita pridem perpetratū, facile cuivis in mentem venire possit. Quod idem *jure Canonico in foro fori obtinere admodum clari textus testantur. Et in primis *in c. inter cætera. 22. caus. 22. q. 4. ubi sic dicitur: Nec enim ullo modo ad opprobrium coacta voluntatis trahitur, quod illicita conditio necessitatis extorsit*. Et *in c. auctoritatem. 2. causa. 15. q. 6. ubi gl. hanc quæstionem luculentissimè in utramque partem tractat, & distinguendo inter juramentū *licitum & illicitum ita concludit. quòd juramentum super re illicita ipso jure non obliget, sive quis faciat sponte sive coactus, ut si juravi hominem innocentem interficere, per text. in c. in malis. & c. sequ. & c. quod David. caus. 22. q. 4.* Juramentum verò super re licita metu extortum, ipso quidem jure obligat, sed datur exceptio *quod metus causa* ad rescindendum, per jura superius allegata. Id tamen in foro fori, quemadmodum superius dictum

dictum
rem; n
potius
ri qua
inc. ita
in Can
gnatu
pejerat
quæ. 3. c
coactus
qualibet
rat, qu
dilexit
Aly ver
bis in p
cautel
modi ju
tate ali
scrupu
rium e
sede A
menco
Potest
jurame
cundun
verbo
vid. di
naturæ
contra
articulo
videre
citato

dictum est, obtinere existimarem; non autem in foro poli, quia potius debet quis omnia mala pati quàm falsum jurare, per text. *inc. ita ne. caus. 32. q. 5.* Nam & aliàs in Canonibus poenitentia ei assignatur qui necessitate coactus pejerat, prout videre est in c. *Si quis. 3. caus. 22. q. 5.* in verbis: *Si quis coactus pro visa redimenda, vel pro qualibet causa, vel necessitate perjurat, quia plus corpus quàm animam dilexit, tres quadragesimas poeniteat. Alij verò judicant tres annos, unum ex his in pane & aqua.* Itaque * pro cautela ad evitandos in hujusmodi juramentis metu & necessitate aliqua extortis, conscientiae scrupulos, id omnino necessarium esse existimaverim, ut à S. sede Apostolica super tali juramento dispensatio impetretur. Potest enim summus Pontifex in juramentis coactis dispensare, secundum gloss. in d. c. *auctoritatem.* in verbo *absolvimus. caus. 15. q. 6.* quæ ibid. dicit: *posse Papam contra jus naturale dispensare, dum tamen non contra Evangelium, vel non contra articulos fidei.* Plura de his, si liber, videre potes dictam gloss. supra citato loco.

OBSERVATIO X.

Sed an ea quæ ab adultis seu puberibus, minoribus tamen viginti quinque annis facta gestave sunt, rata maneant, vel ob defectum legitima ætatis rescindantur?

SUMMARIA.

1. *Minores 25. annis jure Civili, vel 21. anno jure Saxon. curatores habere debent.*
2. *Minores sine auctoritate curatoris an obligari possint?*
3. *Minoribus datur restitutio in integrum, si laesos se esse probent.*
4. *In restitutione in integrum minoribus cõpetente, quæ requirantur.*
5. *Minores ex contractu parentum non restituuntur.*
6. *Ætatis veniam impetrantes per rescriptum Principis pro majoribus reputantur.*
7. *In Curia adjudicatio annorum à S. R. M. concedi solet.*
8. *Ætatis veniam impetrantibus in alienatione bonorum, decreto Judicis opus est.*
9. *Cancellaria in adjudicatione annorum curatores minori assignare solet.*
10. *Minoribus etiam invitis curator dari debet.*

11. *Minores eligunt sibi, curatores quos ipsi velint.*
 12. *Statutorum Regni de minoribus dispositio.*
 13. *Officium tutoris & curatoris plerumque ex consuetudine confundi solet.*

JAm superius dictum est de pupillis, qui videlicet nondum attingerunt annos pubertatis, quod sine tutoris auctoritate ne naturaliter quidem obligari possint; nunc verò dicendum venit de his qui licet ex ephebis excesserunt, & ad pubertatem jam pervenerunt, ac liberati sunt à potestate tutoris, quod fieri solet in masculis anno 14. in feminis verò 12. per text. in pr. *Instit. quib. mod. tut. finiantur* adhuc tamen non adeò perfectum & consummatum habent animi judicium, ut rebus suis administrandis commodè & sufficienter præesse possint; unde fit, ut sæpè ob imbecillitatem judicii, & facilitatem in contrahendo circumveniantur. Et ideo *hodie in hanc usq; ætatem, id est usque ad annum vigesimum quintum jure civili, vel vigesimum primum jure Saxonico adolescentes curatorum auxilio reguntur, nec ante rei suæ administratio eis committi

debet quamvis benè rem suam gerentibus, per text. in l. 1. §. fin. ff. de minorib. viginti quinque annis. Et quamvis illud *negari nō potest, 2 minores etiā sine auctoritate curatoris naturaliter & civiliter obligari, quando videlicet curatorem nō habent; aut si habent, sed auctoritas ipsius non intercessit, obligari naturaliter tantum propter consensum non autem civiliter propter legis prohibitionē: Attamen * si in contractu, aut in aliquo negotio etiam interveniente auctoritate curatoris vel non, se lēsos esse probaverint, datur eis de jure restitutio in integrum, ita nimirum, ut jus suū recipiant, & in priorem statum reponantur, per express. text. in l. si curatorē. 3. C. de in integ. restit. minor. Cum enim cōster fragile & infirmum esse hujusmodi adolescentum judicium & multis captionibus obnoxium; legislatores naturali æquitate moti hoc auxiliū minoribus concesserunt, ut dicitur in d. l. 1. in princ. ff. de minorib. 25. annis. prout etiam in Curia Regali, per decretum in causa Stanislai Bremer & Alberti Janufik civium Posnaniensium. Cracoviæ feria quinta post festum S. Lucie Virginis, Anno 1603. latū, renunciatio bo-

tio b
 mino
 salte
 nis p
 cura
 vit, c
 nem
 geilen
 obille
 sarij c
 do, si
 cro, l
 tur, p
 24. §. 1.
 per au
 runt
 & equ
 incomm
 ciantu
 & qu
 dicere
 circum
 ter in
 interpo
 bus vigi
 ale co
 pimo
 locum
 rium
 bent
 fos ex
 lesion
 tur, p
 bis: s

zio bonorum paternorum à filio minorene officiosè facta, ob eā saltem rationem, quia minorenis propter defectum iudicii sub cura fuit, & læsum se esse probavit, cassata est. Quam restitutionem minores in his omnibus quæ gesserunt, si enormiter sint læsi, ob illorum facilitatem vel adversarij calliditatem, sive in faciendo, sive in omittendo, sive in lucro, sive in damno consequuntur, per textum in l. quod si minor. 24. §. non semper. in verbis: *Non semper autem ea quæ cum minoribus geruntur rescindenda sunt, sed ad bonum & æquum redigenda sunt, ne magno incommodo hujus ætatis homines adficiantur nemine cum his contrahente: & quodammodo commercio eis interdiceretur. Itaque nisi aut manifesta circumscriptio sit, aut tam negligenter in ea causa versati sunt: Prator interponere se non debet.* ff. de minoribus 25. annis. Unde * facile colligi potest, quod ut hujusmodi restitutio in integrum locum habeat omnino necessarium sit. Primò, ut minores probent se esse læsos, & quidem læsos enormiter. nam pro minima læsione restitutio non conceditur, per textum in l. scio. 4. in verbis: *Scio illud à quibusdam observa-*

tum, ne propter satis minimam rem, vel summam si majori rei vel summe præjudicetur, audiatur is qui in integrum restitui postulat. ff. de in integ. restit. Hinc vulgò DD. dicere solent: *Pratorem de minimis non curare.* Deinde, ut se dolo adversarij, vel nimia sui facilitate læsos esse ostendant, per text. in l. verum. 11. §. sciendum. 3. in verbis: *Sciendum est autem non passim minoribus subveniri, sed causa cognita, si capti id est decepti esse proponantur.* ff. de minoribus 25. annis. Denique ut probent se fuisse minores tempore læsionis, d. l. 1. §. ult. ff. eod. Quod intelligi debet, si minores ex proprio suo contractu & facto læsi esse dicantur: secus * si ex contractu sui parentis. filius enim non restituitur contra contractum quem pater suus celebravit: licet pater enormiter in eo fuerit læsus. per text. in l. Emilii. 38. in verbis: *Putabam benè judicatum; quod pater ejus, non ipsa contraxerat.* ff. eod. de minoribus. facit text. in l. ea quæ. 7. C. de restit. in integrum. ubi Baldus inquit, *Privilegium successoris, non rescindit factum legitimum antecessoris.* Neque tamen ista, * quæ jam dicta sunt de restitutione minorum, habent locum in his qui per rescriptum Principis veniam im-

petraverunt ætatis, ut pro majoribus reputentur in contractibus faciendis administrandisq; rebus suis: quæ impetratio veniæ in Curia Regni (adjudicatio annorum) minùs fortè latino vocabulo appellatur. Eam verò * non nisi sola Regia Majestas non solum personis Nobilibus, viso prius adolescente, atq; ætate illius considerata, sed etiam hominibus juri Maydeburgen. subjectis (prout in persona quorundam Zaleskich civium Calisien. & in causa civium Cracovien. inter Schober & Leber ratione quorundam pupillorum Stanislai Bremer liberorum, Cracoviæ feria sexta ante Dominicam SS. Trinitatis Anno 1604. factum fuisse memini) frequentissimè concedere solet. Quo casu impetrantes veniam ætatis non egent amplius curatore, possunt enim agere & conveniri in judicio sine curatore: & si lædantur in contrahendo, non possunt perere restitutionem in integrum: Ne contrahentes cum eis beneficio legis & auctoritate Principis circumscripti esse videantur, ut inquit Imperat. Aurelianus in l. i. C. de his qui veniam ætat.

8 impetr. In alienatione * tamen rerum immobilium necessarium

est decretum Judicis, & in eo vice minorum funguntur per text. in l. omnes. 2. C. eod. quam hic adscribere quòd multa singularia contineat, operæ precium visum est. Omnes inquit Imperator, adolescentes, qui honestate morum præditi, paternam frugem vel avorum patrimonium gubernare cupiunt, & super hoc imperiali auxilio indigere ceperint, ita demum ætatis veniam impetrare audeant, cum vicesimi anni metas impleverint: ita ut post impetratam ætatis veniam, iidem ipsi per se principale beneficium allegantes, non solum per scripturam annorum numerum probent, sed etiam testibus idoneis advocatis, morum suorum instituta, probitatemque animi, & testimonium vitæ honestioris edoceant. Feminas quoq; quas morum honestas mentisq; solertia commendat, cum octavum & decimum annum egressæ fuerint, veniam ætatis impetrare sancimus. Sed eas propter pudorem ac verecundiam faminarum, catui publico demonstrari non cogimus: sed percepta ætatis venia, annos tantum, ætatis probari posse testibus quinque, vel instrumentis, missò procuratore concedimus: ut ipsæ etiam in omnibus negotijs valej us habeant, quale & mares habere præscripsimus: ita tamen ut prædia sine decreto non alienent. Optarem equidem, ut ex hoc

hoc e
refcri
Curia
norun
videlic
ri opo
dolese
digen
occasio
ira pri
judici
ni, qui
rabilis
ratus i
rosi cu
id jure
dum ex
9 divi. C
eosati
dat. f
nem a
dolese
videlic
Quod d
et à jure
jre eo
et æta
ri non p
cto exp
o suprad
lariter
annis v
dum ju
lib. 1. art.

hoc elegantissimo Justiniani Imp. rescripto, ad formulam (ut cum Curia loquar) adjudicationis annorum nonnulla adderentur; ne videlicet homines passim cōqueri oporteret, ac si hac ratione adolescentibus patrimoniū prodigendi & se suaq; perdendi via & occasio præbeatur. Quaderenō ita pridem Anno Domini 1610. in judicijs Tribunalis Regni Lublini, quibus tunc ex gremio Venerabilis Capituli Cracovien. deputatus interfueram: in causa Generosi cujusdam adolescentis, sive id jure, sive injuria graves admodum expositas fuisse querelas audivi. Quamvis *revera etiam in eo satis cautè Cancellaria procedat. siquidem circa adjudicationem annorum curatores simul adolescentibus assignare solet, eos videlicet, quos ipsi sibi elegerint. Quod certè non valde dissonum est à jure communi. Nam, etsi de jure eo casu quando quis impetrat ætatis veniam curatores dari non possint, quinimo hoc pacto expiret omnis curatela prout supra dictum est. Attamen *regulariter minoribus viginti quinque annis vel viginti uno anno secundum jus Saxon. per text. Sp. Sax. lib. 1. art. 24. & juris Feud, Sax. c. 26.

jure præsertim novo, etiam invitis videtur dari curator. Nam lex *l. C. quando tutor. vel curat. esse desin.* ait, *propter ætatis infirmitatem curatores illis dados esse.* Quæ lex necessitatem importat & invitis curatorem dari jubet. nam non spectatur hic ipsorum voluntas, sed ætatis infirmitas, in tantū, ut ubicūq; ea sit, curatore necessariò sit op^o, per text. *in d. l. in fin. ff. de minorib.* quinimo cogi potest ad petendum curatorem præsertim ad litē. per text. *in l. ait prator. 7. §. 2. ff. de minorib.* & *in l. 1. C. qui pet. tut. vel curat.* Non tamen *cogitur ad eligendum hunc vel illum curatorem: sed quem ipse vult eligere potest per jura supra allegata. & ibi DD. *juris.* Atque hæc est differentia inter minores & ætatis veniam impetrantes: Quod illi cogantur habere curatorem quem illis Judex aut Magistratus elegerit: hi verò non quem Judex, sed quem ipsi habere voluerint. quod etiam in formula Cancellariæ Regni circa tales adjudicationes annorum contineri jam paulò ante dictum est. sine quo, neq; judicio comparere, neq; bona immobilia alienare possunt. curatores enim directè dari solent reb^o non personæ. per text. *in l. incopulandis. 8.*

- 12 *C. de nuptijs.* Quibus* concordant etiam leges nostræ, in quibus prescribitur modus resignandi bona pupillis per tutores; ut videlicet non nisi quando habebūt annos quindecim tutores bona illis resignent; ita tamen, quod minores ea bona vendere obligareque non possint sine consensu amicorum consanguineorum, donec habeant annos viginti quatuor transactos, prout videre est in Statutis Regni sub litera *minorennis.* item sub litera *Anni discretionis,* &
- 13 *Tutor.* Neq; tamen* illud prætereundū est, quod ex generali quadam consuetudine ubique locorum suscepta, officium tutoris & curatoris plerunq; confundi soleat; ita, ut qui semel legitimi tutores dati sunt, iidem etiam curatores permaneant usq; ad legitimam ætatem aduitorum puta 25. annos secundum jus civile, aut vigesimum primum annum juxta dispositionem juris Saxon. prout superius à me Observat. 59. Cent. I. dictum est.

OBSERVATIO XI.

Minor mutuans ab aliquo pecuniā eamq; dissipans utrū lesus videatur. Et an ob id restitutionē in integrū petere possit nec ne?

1. *Minor non potest petere restitutionem in integrum, nisi probet se lesum esse.*
2. *Minor sine probatione lesionis an restituatur, si creditor probet pecuniā in rem minoris esse versā?*
3. *Distinctio inter creditorem qui ex favore & qui gratis mutuat pecuniam.*
4. *Minor etiam usuras percepti pretij restituere tenetur.*
5. *In omni restitutione generalis regula traditur, quod minor prius debeat probare se lesum esse.*
6. *Creditor minori mutuans pecuniam, non aliter potest ab eo repetere, quam si probet in rem ipsius versam esse.*
7. *DD. juris sententia refutatur, qui existimant minori restitutionem concedi etiā non probata lesione.*
8. *Explicatio legum 1. 2. C. si adversus creditorem.*
9. *Probatio lesionis cur in mutuo faciliior sit, quam in alijs contractibus.*
10. *Creditor quando repellitur à repetitione pecunie creditæ minori.*
11. *In alijs contractibus pretium in rem minoris cecisse probari debet.*
12. *Interpretatio l. quod si §. restitutio. ff. de minorib.*

In quæ

IN quaestione præcedente generaliter traditum est, *minorem non posse petere in integrum restitutionem nisi læsionem vel aliam restitutionis causam probet, per text. in l. nam postea. §. si minor. ff. de iure iuran. & in l. minorib. C. de integr. restit. At in quaestione proposita nulla ejusmodi læsio facta esse apparet, siquidem creditor bona fide pecuniam mutuò dedit minori, quam ille postea prodigat, vel quovis alio modo dissipavit. Vnde dicendum est, nulla ratione beneficium restitutionis ei competere posse. Contrarium tamen * omnino statui videtur ab Imp. Antoniano Pio, in l. 1. & Gordiano in l. 2. C. si adversus credit. ubi expressè traditur, minorem sine ulla læsionis probatione in integrum restituendum esse, nisi creditor doceat, minorem ex eo locupletioresse factum, vel quod idem est, pecuniam in rem minoris esse versam. Pro quo multum etiam facit text. in l. patri. 27. §. 1. in verbis: *Si pecuniam quam mutuam minor accepit dissipavit, denegare debet proconsul creditori adversus eum actionem.* ff. de minorib. Quæ res mirum in modum torsit interpretes legum. Nam * quidam existimârunt id speciale esse in creditore pe-

cuniam minori mutuante sub minore; non item in eo qui gratis mutuatur pecuniam, ut notat gl. in d. l. 1. in verbo *locupletioresse*, C. si adversus creditor. idque in odium feneratorum factum esse affirmant. Quam sententiam omnes communiter DD. sequi, idque propter expressa verba d. l. 2. ibi: *Si ut allegas minor annis pecuniam feneratori accepisti, nec ea in rem tuam versa est.* &c. C. si adversus credit. plusquam manifestum est. Contra verò alij arbitrantur, id quod de feneratoribus statuitur idem omnino etiam in creditore gratis mutuante indistinctè procedere, ut videlicet in utroque casu creditor probare teneatur pecuniam in rem minoris versam, alioquin eo non probato, minorem sine ulla læsionis probatione restituendum esse, idque propter generalia verba d. l. 1. & d. l. 2. C. si adversus credit. Tum etiam quòd tempore earum legum fœnora non fuerint legibus adeò improbata. Nam & alias * in hac eadem materia restitutionis usuræ &c. rationem haberi, ut videlicet minor restitutus etiam usuras pretij percepti, quatenus ex eo locupletior factus est præstare debeat, text. in d. l. patri. 27. §. si pecuniam. 1. in verbis: *Prædium quoque si ex ea pecunia pluris quam oportet*

ret emit: ita temperanda res erit, ut jubeatur venditor reddito pretio recuperare pradium: ita ut sine alterius damno etiam creditor à juvene suum consequatur. Ex quo scilicet simul intelligimus quid observari oporteat si sua pecunia pluri quàm oportet emerit: ut tamen hoc & superiore casu venditor qui pretium reddidit, etiam usuras quas ex ea pecunia percepit, aut percipere potuit reddat; & fructus quibus locupletior factus est juvenis recipiat. Item ex diverso, si minore pretio quàm oportet vendideris adolescens, emptor quidem juberi debet pradia cum fructibus restituere: juvenis autem eatenus ex pretio redde, quatenus ex ea pecunia locupletior est, admodum clarè testatur. Alij denique distinguendum esse putant inter minorem curatorem habentem & sine auctoritate illius contrahentem; & tunc nullo modo minorem obligari, per text. in l. r. & l. 2. C. si tut. vel curat. interven. nisi fortè eo casu curatori nomine minoris data sit mutuo pecunia, & tum non dari actionem in minorem nisi quatenus pecunia versa in rem minoris probetur. per textum in l. si in rem. C. quando ex fact. tut. vel curat. Et inter minorem curatorem nō habentem, atq; nunc si pecunia

ei mutuo detur, obligari quidem sed restitui, ut inde dissipata pecunia actio creditori adversus ipsum denegetur. per text. in d. l. patri. 27. §. si pecuniam. Atq; ita secundum hanc sententiam, omni casu videtur probandum pecuniam in rem minoris versam, etiā si minor lesionem suam non probaverit. Verumtamen breviter ea omnia explicando, & ad concordiam eam legum & DD. juris sententiæ diversitatem reducendo. Generaliter * in omni restitutione minoris in integrum pro regula hoc tenendum esse censeo. ut non ex eo quod cum minore contractum est subito quis existimet, eum ipso facto læsum esse; atq; inde beneficiū restitutionis ipsi competere. Sed primum & ante omnia necessarium est, ut minor se læsum atq; captum esse probet per jura superius allegata in princ. hujus quæst. & in Obser. præced. num. 3. & 4. Postmodum verò quando jam minor probavit se læsum vel deceptum esse, atque ob id restitutionem in integrum impetravit, tunc denum is, cōtra quem restitutus est minor, ut possit id ab eo recuperare quod ex tali contractu ad illum pervenit, & ex quo factus est locuple-

cuple
am ve
enle v
in ver
gram,
bet, ut
ademp
ex ven
hoc deb
sunt in
§. i. ff. de
§. inter
in l. pr.
6 que *
minor
non al
re, nisi
ipsum
debet
integ
aliter
sum e
dictum
bare no
esse in c
am si ea
dilapid
ditor ea
prior p
bit min
enda e
senten
restitu
probat

cupletior, probare debet pecuniam vel rem in utilitatem minoris esse versam, per expreſſum textum in l. i. in verbis: *Qui restituitur in integrum, sicut in damno morari non debet, ita nec in lucro: & ideo quicquid ad eum pervenit, vel ex emptione, vel ex venditione, vel ex alio contractu hoc debet restituere.* C. de reput. quæ sunt in judic. facit textus in d. l. patri. §. i. ff. de minorib. & in l. si sine herede. §. interposito. ff. de administr. tutor. & in l. prediorum. C. de predijs. minor. Atque * ex his patet, creditorem minori mutuantem pecuniam non aliter posse ab eo recuperare, nisi probet in rem & utilitatem ipsius esse versam: Quod intelligi debet si minor restitutionem in integrum impetravit, quam non aliter impetrare potest nisi se læsum esse ostendat ut supra prius dictum est. Si vero id minor probare non possit se videlicet læsum esse in contractu mutui; tunc etiam si eam pecuniam deperdat vel dilapidet, potest nihilominus creditor eam repetere, quia hoc casu prior probatio de læsione incumbit minori. Et ideo * omnino rejicienda est illa quæ supra posui DD. sententia, qui existimant minori restitutionem concedi etiam non probata læsione, nisi creditor pro

bet pecuniam in rem ipsius versam esse. Nec obstant * supra citata l. i. & 2. C. si advers. credit. quæ, ac si minor læsionem prius probare non debeat, nihil hujusmodi in se continent: quinimo in eam potius sententiam interpretandæ sunt, quasi minor restitutionem petens se læsum esse, vel aliam justam causam restituendi probaverit, atque; ita deinde creditor necesse habuerit, probare pecuniam in rem minoris esse versam; in qua probatione cum defecerit, merito eandem restitutionem in integrum factam fuisse, neque; pecuniam mutuatam repeti posse. Impp. in d. l. i. & 2. rescripserunt. Porro * quod attinet probationem læsionis, quavis illa in alijs contractibus non sit tam facilis, in mutuo tamen admodum facile fieri potest idque; ob præsumptionem hac in parte pro minoribus militantem. Adolescentes enim proniores præsumuntur ab abutendum pecunia mutuo data, quam ex realiqua vendita aut ex alio negotio proveniente: & ad eos corrumpendos nullus contractus censetur magis esse idoneus. Unde facile evenire potest, ut aliqua tali circumstantia interveniente, puta causæ vel temporis, ut si profusuro vel se-

denti in ludo perditionis mutuū
detur, ut in *l. quod si. 24. §. restitutio.*
& ibi glos. *ff. de minorib.* vel adole-
scenti luxurioso ut meretricibus
det, per text. in *l. si verò. 12. §. Si ado-
lescens. 11. ff. mandati.* vel personæ,
ut si adolescenti nondum habenti
decem octo annos, vel habenti
quidem annorum perfectum nu-
merum, sed qui tam levibus & de-
pravatis erat moribus, ut verifi-
militer esset amissurus, vel deniq;
circumstantia quantitatis, si ni-
mis magnam summam, & sive se-
mel sive diversis vicibus mutua-
tam, quā probabile sit minorem
indiguissē, occasio & suspicio o-
riatur corruptionis magis & læsi-
onis, quā officij bona fide præ-
stiti, tale mutuum factum fuisse.

IO Ac proinde *his & similibus casi-
bus minore probate se læsum esse
mutuum accipiendo ex fragilitate
& imbecillitate judicij, & eam
pecuniam perdidisse, restitutio
habet locum; & nisi contrarium
probaverit creditor, pecuniam
videlicet in rem & utilitatem mi-
noris esse versam, omnino à repe-
titione mutuatae pecuniæ repelli
debet ex rationibus superius cō-

II memoratis. Quod etiam *in alijs
contractib⁹ puta venditionis, lo-
cati, & similibus procedere, ad-

modum expressi textus probant.
Nam in *d. l. pradiorum. & d. §. inter-
posito.* non aliter consequi empto-
rem à minori pretij restitutionē,
quā si pecuniā in rem minoris
versam esse probatum fuerit, sa-
tis disertè proponitur: Et ratio e-
jus rei constat. sibi enim imputa-
re debet emptor, qui repetit pre-
tium minori datum, quod cum
minore cōtra legis prohibitionē
nulliter contraxerit, vel ita quod
minor ob læsionem vel aliam ju-
stam causam restituendus fuerit.
Nec in contrarium facit, *quod
JC. Paulus in *d. l. quod si. 24. §. restituti-
o. Parcus*, inquit, *agendum esse in
venditione, quia as alienum ei solvi-
tur. quod facere necesse est. ff. de mino-
ribus.* Nam etsi textus ille differen-
tiam constituat inter emptionē
& mutuum; non tamen inde se-
quitur emptorem pretium mi-
nori datum etiā inutiliter ab eo
consumptum absq; hac probati-
one de in rem verso repetere pos-
se, sed dicit hoc saltem, parcus
cum venditore agendum, ut vi-
delicet is non usq; adeo exacta &
scrupulosa probatione onere-
tur, sicut is qui mutuam dedit pe-
cuniam adolescenti malè eā con-
sumpturo. Atq; hæc circa hanc
quæstionem dicta sufficiant; quæ
etsi

etsi ho
gnum
tur, ra
gum i
diolis
quoq;
pisse a
jucund
ideo ea
esse du

OB

Fu

quam

1. Fur

ca

2. Rep

3. Fur

4. Extr

ru

5. Prodi

aa

cre

qu

6. Prodi

di

m

di

7. Prodi

20

et si hodie in foro & praxi nō magnum fortē usum habere videantur, tamen quia ad multarum legum intellectum pertinet, & studiosis juris. (quorum gratia me quoque has lucubrationes suscepisse alibi professus sum) non injucunda nec inutilia esse possunt, ideo ea hoc loco non negligenda esse duxi.

OBSERVATIO XII.

Furiosi & prodigi utrum & quamdiu sub cura esse debeant?

SUMMARI A.

1. Furiosi & prodigis etiam invitis curatores dantur.
2. Reipub. expedit. ne quis re sua malè utatur.
3. Furiosorum & prodigorum cura cum agnatis. l. 12. tab. defertur.
4. Extraneis furiosorum & prodigorum cura quando permittatur.
5. Prodigo non ipso jure interdictur administratio bonorum, sed decreto. Judicis. vel Magistratus, quod secus est in furioso.
6. Prodigus quicquid agit ante interdictionem administrationis bonorum valet; secus si post interdictionem.
7. Prodigus quis dicatur, & quomodo à curatore liberatur.

8. Prodigum vel furiosum aliquem asserenti; probatio incumbit.

9. Furiosus quomodo cognoscatur?

10. Furiosus à mente capto quo differant?

11. Mente captis, surdis, mutis, & perpetuo morbo laborantibus curatores dantur.

Furiosis & prodigis * licet majores sint viginti quinque annis de jure communi, vel viginti uno anno. juxta. dispositionem juris Saxonici, etiam invitis & nolentibus omnino curatores dari nemini dubium est. Nam & hos, ob defectum rationis reb⁹ suis commodè præesse nō posse experientia testatur. Expedit * autem Reipub. ne quis re sua malè utatur, per text. in §. fin. Instit. que sunt sui vel alien. jur. Et ejusdem interest, habere sub se locupletes subditos, ut dicitur. in Novell. 8. tit. ut jud. sine quoquo suffr. fiant. &c. Merito ergo * lege. XII. tabularum hujusmodi personarum cura agnatis, deferrebat, cuj⁹ verba hæc sunt: Si furiosus existat, agnatorum, gentiliorumq^{ue}, in eo pecuniæq^{ue} ejus potestas esto. Cum enim spem habeant successionis, juri & æquitati consentaneum est, ut & curatorum onus sustineant, per text.

in pr. Inst. de legit. patr. tutela. Illis ve-
 4 rō * non exstantibus aut minùs
 fortè idoneis, magistratus, alijs
 personis etiam extraneis hāc cu-
 ram committere debet, per text.
 in l. sepē. 13. in verbis: *Sepē ad alium*
ē lege XII. tab. curatio furiosi aut prodi-
gi pertinet, alij prator administratio-
nem dat: scilicet cum ille legitimus in
habilis ad eam rem videatur. ff. de cu-
rat. fur. & alijs. &c. Unde etiam ho-
 die summa juris æquitate & rati-
 onē suadente in Cancellaria Re-
 gni id diligentissimè attendi so-
 let, ne tales curatela in præjudi-
 cium agnatorum concedantur,
 semper siquidem in tali rescripto
 Principis exprimitur: Salvo jure
 agnatorum, si qui habiles & ido-
 nei reperti fuerint ad gerendam
 hujusmodi curatela. Quod in
 prodigis quoque locum habere
 satis planum & perspicuum est;
 idq; ex textu l. 1. ff. 20. de curat. furio.
 & alijs dat. cujus hæc sunt verba:
Lege duodecim tabularum prodigo
interdicitur bonorum suorum admi-
nistratio, quod moribus quidem ab
initio introductum est, sed solent ho-
die pretores, vel praesides, si aalem ho-
minem intervenerint qui neq; tempus
neque finem expensarum habet, sed bo-
na sua dilacerando & dissipando pro-
fudit; curatorem ei dare exemplo fu-

riof: & tamdiu erunt ambo in curatio-
 ne, quamdiu vel furiosus sanitatem,
 vel ille sanos mores receperit: quod fie-
 venerit, ipso jure desinunt esse in pote-
 state curatorum. Verumtamen *
 etiam si furiosis quam primùm à
 rationis & mentis statu dimoti
 fuerint, & furere cæperint, admi-
 nistratio bonorum omnium ipso
 jure interdicatur; per expressa
 verba hujus legis; secus tamen id
 esse nō prodigo, communis DD.
 schola reclamant, idq; propter ex-
 pressos textus juris. ut in l. Julia-
 nus, 10. ff. de curat. furios. & in l. is cui
 bonis. 6. ff. de verb. obligat. Ubi post
 glossam DD. juris communiter
 ita concludunt, quod prodigo
 hodie ipso jure seu lege nō inter-
 dicatur administratio suorū bo-
 norum, sed à Judice vel magistra-
 tu, & per consequens, neq; in cu-
 ram agnatorum tradi debet, pri-
 usquam administratio bonorum
 à Judice ipsi interdicta sit. Igno-
 rari siquidē probabiliter potest
 quando quis pro prodigo haberi
 debeat, meritò itaq; obtinuit, ut
 inquisitione seu cognitione à ma-
 gistratu facta, prodigus declare-
 tur, & in agnatorum curam tra-
 datur juxta dispositionem d. l. 1. ff.
 de curat. furios. Ratio autem istius
 interdictionis hæc est, quia pro-
 digi

digi ex accidenti carere videntur
 iudicio & ratione; nec enim finē
 nec tempus habent expensarum,
 sed bona sua lacerando & dissi-
 pando profundunt, quemadmo-
 dum *in d. l. i. ff. de curat. furios.* dispo-
 nitur. Et ita sicut furiosus desipit
 animo; ita prodigus desipit mori-
 bus. Hinc fit, * ut quicquid ait
 prodig⁹ ante interdictionem ad-
 ministrationis bonorum, valeat;
 post interdictionem verò ipse nō
 obligatur alteri, nec bona sua in
 alium transferre potest: stipulan-
 do tamē sibi acquirit, per express.
 textum *in d. l. is cui.* his verbis: *Is cui
 bonis interdictum est, stipulando sibi
 acquirit, tradere verò non potest vel
 promittendo obligari, & ideò nec fide-
 jussor pro eo intervenire poterit sic ut
 nec pro furioso. ff. de verb. oblig.* Quod
 etiam tangit gloss. juris Saxonici
Spec. Sax. lib. i. art. 12. quæ etiam di-
 cit, quòd licet tales personæ cu-
 ratores habeant de jure, possint
 tamen pro se & pro alijs in judi-
 cio esse, donec eis administratio
 bonorum in iudicio per Judicem
 interdicatur, & ad hoc citat *Spe-
 culat. tit. de actore. §. i. vers. Item op-
 ponitur contra actorem.* Nec mul-
 tùm quidem meo iudicio in con-
 trarium facere videtur *d. l. i. ff. de
 curat. furios.* & alijs, licet in ea con-

cilianda multū desudaverint In-
 terpretes juris. Nam ut Accursius
 rectè notat, quòd ibi dicitur, lege
 prodigis interdici administratio-
 nem, id ita intelligi posse, legem
 id jubere, ut Judex vel magistra-
 tus interdicat; quamvis non de-
 sint, qui inter jus vetus & novum
 distinguant, ut scilicet ex disposi-
 tione illius jure ipso id fiat, non
 autem ex dispositione juris novi.
 Quod usq; adeo verum esse DD.
 juris communiter statuunt, ut
 etiam si quis apertè prodigus ap-
 pareat, tamen necessarium esse
 Judicis vel magistrat⁹ decretum
 quo minus res suas administrare
 possit, DD. *in d. l. is cui.* quamvis
 aliàs manifestum & notorium ju-
 dicato æquiparetur. *l. emptorem. ff.
 de act. empt.* Porro * quemadmodū 7
 prodigus à magistratu vel Judice
 causa cognita is dicitur, qui neq;
 modum neq; finem expensarum
 inhonestarum & indecentiū ha-
 bet, sed bona sua luxuriosè vel
 inutiliter dilapidando & dissipā-
 do profundit; non autē qui splen-
 didè & magnificè vivit, & aliàs li-
 beralis est, atq; propterea ei inter-
 dicitur bonis; ita vice versa, pote-
 rit is cui interdictum est bonis &
 cui datus est curator uti prodigo
 cum non sit, Judicem sive ma-
 gistra-

gistratum adire, ab eoque petere ut pronunciet se ad bonos mores rediisse; & ita recuperabit bonorum interdictorum administrationem, & liberabitur à curatore sibi dato, prout Bart. ex sententia Jacob. de Arena. in d. l. is cui bonis. distinguit. Quod & in furiosis receptum esse passim DD. juris tradunt; per text. in d. l. ii. in verbis: *tamdiu ambo erunt in curatione, quādiu vel furiosus sanitatem, vel ille (prodigus) sanos mores receperit, quod si e venerit, ipso jure desinunt esse in potestate curatoris.* ff. de cur furios. Ubi ibidem hæc verba ipso jure, intelligenda sunt secundum priorem Accursij explicationem, ut scilicet causa prius à Judice utrum desierint esse prodigi vel furiosi cognita, ipso jure recipiant administrationem bonorum facit ad idem text. in l. fin. §. *Quem si* in verbis: *ideoque tantum ad restitutionem indulgentia valeat, quantum ad correctionem sententia* C. de sentent. pass. & restit. Verum* quia unusquisque præsumitur sanæ mentis & compos rationis esse nisi contrariū constet vel probetur, idcirco asserenti aliquem esse furiosum vel prodigum onus probandi incumbit, per text. in l. de codicillis. §. C. de Codicillis. & DD. in

l. furiosum. C. qui testament. facere possunt. Varijs autem* modis & argumentis furiosus agnoscitur & probari potest; utpotè, qui per vicos more insanorū loquitur, vel deridenda agit, per text. in l. ob qua vitia. 4. §. 1. ff. de adilit. edict. item qui projicit lapides, & aliquid mali facit adstantibus, secundum glossam in l. si cum dotem. 22. §. si maritus. 7. ff. solut. matrimon. Et in summa, ex sermonibus & actionibus nō convenientibus homini sanæ mentis, furiosus quis esse præsumitur; & in hoc standum est judicio Medicorum tanquam peritorum in arte, argum. textus l. septimo mense. 12. ff. de statu hom. Ac proinde DD. juris* hoc distare furiosum à mente capto existiment, quòd furiosus rabie & furoris quodam impetu agatur; mente verò captus mente tantum & animi cōsilio deficiat, nullaquē extrinsecus signa ostendat, idēquē sit, qui & demens, fatuus, insanus, Bal. in l. si furiosi. 25. C. de nupt. Quibus tamen* sicut & furiosis ac prodigis; itē surdis & mutis, qui perpetuo morbo laborāt, quia reb⁹ suis superesse nō possunt, curatores dādi sunt, per expr. tex. in §. furiosi. Instit. de curator. & ibi DD. juris. Sed de his plura habes obser. seq. 14.

OBSER-

OBSERVATIO XIII.

An, si tutores vel curatores nomina pupillorum apud debitores exigere negligant, & illi postmodum solvendo non sint, ad praestationem damni teneantur?

SUMMARI A.

1. Nomina patri pupilli debita, ad periculum tutoris pertinent si nimis ea exigere negligat.
2. Probatio negligentiae tutoris pupillo incumbit.
3. Tutores & curatores in administratione rerum pupillariarum, culpam levem & latam praestare debent.
4. Tutores facientes nomina ex pecunia pupilli, omnem diligentiam adhibere debent ut idonea faciant.
5. Nomina pupilli à tutoribus facta, si postmodum ob negligentiam illorum minus idonea reperta fuerint, tutoribus id imputari debet.
6. Pupilli probare tenentur nomina ob negligentiam tutorum minus idonea esse facta: alioquin tutores à culpa sunt immunes.
7. Casum fortuitum tutores & curatores praestare non tenentur.
8. Tutores pupillarem pecuniam sub favore collocare non tenentur.

9. *Tutores hodie passim sub fenere mutuò solent dare pupillares pecunias.*

10. *Usura tam jure divino & naturali, quam Canonico prohibetur.*

11. *Edictum D. Augusti Regis contra usurarios Gedanipromulgatū.*

MEmini non ita pridem, anno 1612. tempore Quadragesimali Varsoviae in Relationibus S. R. M. inter cives quosdam agitatam fuisse hanc quaestionem, quae alioquin sapissimè in controversiam vocari solet. Pro cuius resolutione distinguendum videtur inter ea nomina seu credita, quae pater seu antecessor pupilli aut minoris, aliorumve qui sunt sub cura, fecit; & ea quae tempore administrationis tutoris vel curatoris contracta sunt. Et quidem * quantum ad primum attinet casum, certi & indubitati juris est, nomina seu credita pupilli sive minoris patri vel antecessori ipsius debita, ad periculum tutoris vel curatoris pertinere, per express. text. in l. debitoribus. 18. C. de administr. tutor. Quod tamen non aliter accipiendum est, quam si nomina pupillo seu minori data, per hoc quod ea non exegerit minus idonea efficiantur, atque

H adeo

adeo in exigendo negligentia, quæ lata culpæ adnumeratur, tutori vel curatori imputari possit, per expr. text. in *l. nomina. 2.* in verbis: *Nomina paternorum debitorum si idonea fuerint initio susceptæ tutela, & per latam culpam tutoris minus idonea tempore tutela esse caperunt: Iudex qui per ea re datus fuerit, dispiciet, & si palam dolo tutoris vel manifesta negligentia cessatum est, tutelæ iudicio damnum quod ex cessatione accidisset, pupillo præstandum esse, statueretur arbitrium tut. concordat textus in *l. si tutor constitutus. 15. ff. de administr. & peric. tut.* atque ita à Ser. Reg. Mag. summa juris ratione in causa supra citata decisum est. Ac*

2 in super* huius negligentie & culpæ tutorum, minorennibus qui eam allegabant, probatio injuncta fuit; idque juxta dispositionem juris communis, in *l. chirographis. 57. in prin. ff. de admin. & peric. tutor.* & gloss. in *d. l. nomina. 2.* idē tradit. Ad quam probationem hoc necessario requiritur, ut doceatur nomina illa tēpore susceptæ tutelæ idonea fuisse, hoc est, facile exigi potuisse, quod propter tutoris negligentiam prætermisum est, ut tradit Fulgos. in *conf. 25. in fine.* Quod si verò talis negligentia tutoris probari non possit,

tunc finita tutela tutor vel curator eo nomine ad præstationem damni cogi minimè potest, per express. text. in *l. tutores. 39. in prin. & in l. cū post. 43. in prin. ff. de admin. & peric. tutor.* Porro quantum attinet alterum membrum distinctionis supra recensitæ, quamvis regulariter dicendum videatur, periculum omne eorū nominū, quæ tutor vel curator ipse tempore administrationis suæ contraxit, ad eum pertinere, per expressum textum in *l. litis. 37. §. 1. ff. de negot. gestis.* quatenus tamen periculum istud ad tutores vel curatores pertineat, quidve ij præstare debeant, non satis planum est. Et ideo tenenda erit* regula, tuto- 3 res vel curatores perinde ut in ceteris rebus pupilli, ita etiam in nominibus faciendis tam levem quam latam culpam præstare debere, per express. text. in *l. quicquid. 7. in verbis: Quicquid tutoris dolo vel lata culpa, aut levi, seu curatoris, minores amiserint, vel cum possent, non acquisierint: hoc in tutela seu negotiorum gestorum utile iudicium venire, non est incerti juris. C. arbitr. tutelæ.* Quamobrem* si tutores 4 vel curatores ejusmodi debitoribus mutuo dederunt pupilli vel minoris pecuniam, qui solvendo

non essent, & quibus diligens & circumspectus paterfamilias pecuniam suam non dedisset; tum omnino ipsi ad præstationem ejus pecuniae pupillo vel minori obstricti erunt. *d. l. litis. §. si pecunia.* & ibi gloss. *ff. negot. gestis.* Neque tamen illud solum tempus quo tutores vel curatores mutuo dederunt pecuniam, ut idonea & certa sint nomina pupillorum, attendi solet; verum toto administrationis illorum tempore, ut si postmodum in exigendis illis debitam diligentiam non adhibuerint, periculum ejusmodi nominum, ad ipsos, non verò ad pupillum aut minorem pertineat, *d. l. quicquid. C. arbitr. tutela.* In eo tamen inter hos duos casus magna est differentia, quòd nimirum in priori casu, quādo tutores vel curatores mutuo dant alicui pupillorum pecuniam; idoneum & certum fuisse debitorem eo tempore quo mutuum datum est, ipsi tutores probare debeant; quo probato, liberantur à periculo hujuscemodi nominum, & pupilli eandem agnoscere tenentur. In altero vero casu, * si videlicet pupilli vel minores dicant hujuscemodi nomina à tutoribus vel curatoribus contracta, idonea quidem

& certa fuisse tempore mutuo datae pecuniae; verum ex post facto ob negligentiam tutorum vel curatorum, quòd ea exigere culpa sua sive levi sive lata pratermiserint, omnino facta fuisse incerta & deteriora; tum hoc casu pupilli & minores allegationem suam probare debent, perinde ut in nominibus paternis superius dictum est. Culpa enim non praesumitur nisi prius probetur *d. l. chirogr. ff. de administr. & peric. tut.* Quod * si pupilli vel minores probare non possint, & tutores sive curatores ostendant se fecisse officium diligentis patris familias, tamen videlicet in contrahendo quàm in exigendo mutuo; tum sanè tutores ab omni periculo ejusmodi nominum immunes esse debent, etiam si deinceps minus idonea facta fuerint. Cum regulariter à tutoribus & curatoribus pupillorum eadem diligentia exigenda sit circa administrationem rerum pupillarium, quàm paterfamilias rebus suis ex bona fide præstare debet, prout in *l. à tutorib. 33. ff. de administr. & peric. tut.* disponitur. Unde hoc etiam expeditum est, * casum fortuitum quemadmodum in alijs rebus; ita etiam in nominibus ad tutores vel curatores non pertine-

re: ideoque si causa fortuito no-
men minus idoneum factum fue-
rit, tutores sive curatores id præ-
stare non tenebuntur, per textum
in l. si res pupillaris. in verbis: Si res
pupillaris incursum latronum pereat, vel
argentarius cui tutor pecuniam dedit
cum fuisset celeberrimus, solidum red-
dere non possit: nihil eo nomine tutor
prestare cogitur. ff. de admi. & peric.
tutor. & in l. 5. & 4. C. eod. Quæ o-
mnia intelligi debent non solum
de parata pecunia mutuò à tuto-
ribus data, sed etiam ex venditio-
ne aut aliunde pupillis proveni-
ente. Neq; *verò tutores tenen-
tur pupillarem pecuniam sub fæ-
nore mutuò dare, quinimo ex-
pressè prohibentur, idq; per text.
in auth. novissimè. his verbis: No-
vissimè cautum est, à curatore pecuni-
am pupillarem non esse fænerandam.
quod si fecerit, mutui subiacebit peri-
culo: nisi mobilis sit ejus substantia cu-
jus cura administratur. tunc enim cu-
rator illud solum mutuare cogatur,
quod ad dispensationem sufficiet ado-
lescentis ejusq; rebus. quod verò plus
est, cautè recondatur: vel nisi ex ne-
cessitate hoc fecerit, veluti propter ex-
pensas in pupillum faciendas. C. de ad-
ministr. tutor vel curat. Et adhuc cla-
rius id ipsum exponitur in text.
Novell. 82. c. quoniam. 6. unde hæc

auth. novissimè. desumpta est, cu-
jus hæc sunt verba. Quoniam au-
tem videmus curatores quicunq; Dei
memoriam habent, ad curam difficul-
ter accedere, (nam plurimis volenti-
bus ea qua minorum sunt, impie in se
vertere, amabilis est res & appetibi-
lis). videmus autem præcipue diffici-
lem esse curatorum causam propter fa-
neratorum necessitatem: sancimus
nullam necessitatem ex legibus esse cu-
ratoribus, minorum pecunias fænera-
re, sed cautè reponere & reservare.
quoniam melius est eis in antiquis tu-
tamen manere, quàm usurarum appe-
titione etiam antiqua pecunia cadere,
& periclitari quidem curatorem si non
mutuaverit: rursus autem si mutua-
verit, periculum sustinere, factò for-
san in debitis detrimento. Si verò ipse
spontè mutuare voluerit sub obligatio-
ne fortè pignorum, aut sub alijs qua
putantur indubitata, cautelis: tunc
habeat quidem duorum mensium per
singulos annos inducias, (hoc quod le-
ges laxamentum vocant) sciat autem
mutui periculum omnino ad se ventu-
rum. Jure siquidem antiquo, id
est Digestorum & Codicis, hæc
necessitas fænerandi pecunia pu-
pillorum tutoribus & curatoribus
omnino imposita erat, ut vi-
dere est in text. l. tutor. q. si post. 3.
& seq. ff. de administr. tut. & curat.

quæ

quæ postmodum jure novissimo summa æquitatis & pietatis ratione dictante ab Imp. Justiniano remissa & sublata est; adeò ut jam in tutorum sive curatorum positum sit voluntate, utrum pecunias ad usuras elocare velint, necne? modò idonea & sufficientia faciant nomina, alioquin periculo suo id facturi; quemadmodum ea de re fusiùs paulò ante dictum est. Quam *rationem facerandi pupillari pecunia, omnes passim hodie tutores & curatores sequuntur, idq; moribus corruptis egentissimi hujus seculi introductum esse quis non videt? Certè utrumque tergum obvertamus huic tam piæ & sanctæ Imperat. Justiniani Constitutioni, nescio qua tamen fronte, salva & illæsa conscientia, usuras exerceri posse dicimus, quod *omnia jura tam divina & naturalia quàm Canonica fieri tantopere verant, prout *tot. tit. de usur.* videre licet. Mihi equidem *admodum placet prudentissimum olim D. Sigismundi Augusti Regis edictum, contra usurarios in civitate Gedanen. promulgatum; ex cujus præscripto in Curia Regali Civem quendam Gedanensem Adrianum Engelken ad instantiam

Instigatoris S. R. M. in poena triginta millium florenorum, Anno 1596. feria tertia post festum S. Bartholomæi Apostoli, condemnatum fuisse animadverti.

OBSERVATIO XIV.

Sed an hi, qui ob defectum rationis, vel ob adversam valetudinem rebus suis præesse non possunt, jus testandi habeant, necne?

SUMMARI A.

1. Testamentum quilibet facere potest, nisi ei expresse prohibeatur.
2. Testamentum quid sit?
3. Testamentum condere prohibentur, qui alieno juri subjecti sunt.
4. Filius familias etiam si centum sit annorum, nec testamentum, nec codicillos conficere potest.
5. Filius familias testamentum de peculio Castrensi, vel quasi Castrensi, condere potest; non item de profectitio, & adventitio.
6. Testamentum facere non possunt, qui judicio animi carent, ut sunt impuberes, furiosi, mente capti, prodigi.
7. Furiosi habentes dilucida intervalle testari possunt.
8. Surdi, muti, cæci, & qui sensibus necessarijs carent, utrum testari possint?

9. *Ægroti & valetudinarij atq; senes
num facere testamentum pos-
sint?*

10. *Nani & homunciones testari pos-
sunt.*

11. *Pœna criminali obnoxij testamen-
tum condere uti possint?*

12. *Qui de statu dubitant, an testari
possint, nec ne?*

- 1 **R**egulariter* unicuiq; permis-
sum esse facere testamentum
nisi cui expressè prohibeatur no-
tandum est. Nam nihil est æquius
quàm raram habere voluntatem
domini, rem suam in alium trans-
ferre volentis, per textum in §.
per traditionem. Institution. de rerum
2 *divis.* Testamentum* siquidem
nihil aliud est, nisi voluntatis no-
stræ iusta sententia, de eo, quod
quis post mortem suâ fieri velit,
quemadmodum JC. Modestinus
in l. i. ff. qui testam. facere poss. definit.
Ac proinde ius testandi, seu con-
dendi testamenti, nō alijs videtur
prohiberi, nisi ijs personis, quæ
suum velle nō habent. Tales autē
personas, licet plures in iure in-
veniantur, egregiè ad quinq; clas-
ses seu regulas DD. juris reduce-
3 re solent. Et primò* quidem pro-
hibentur testari, qui alieno juri
subiecti sunt, nec liberam habent

bonorum administrationem; pu-
ta, filij familias, monachi, servi,
captivi ab hostibus, obsides, per
text. in l. qui in potestate. §. l. filius fam.
16. l. obsides. 11. ff. qui testam. facere poss.
4 *& in §. fin. Instit. eod.* Et in filio* qui
dem familias, in tantum id locum
habet, ut etiamsi centum sit an-
norum, tamen nec testari, nec co-
dicillos cōficere possit, etiam pa-
tre consentiente, per text. in d. l.
qui in potestate. §. Ratio autem est,
quia ultima voluntas debet pro-
cedere ex libera voluntate testā-
tis, nec debet ex alieno pendere
arbitrio, per express. text. in l. illa
institutio. 32. ff. de heredib. instit. Et
ideò is qui non habet potestatem
à jure publico, non potest eam
consequi ab aliquo privato, se-
cundum Castr. in d. l. qui in potest.
Neq; confirmatur tale testamen-
tum à filio familias factum, licet
sue potestatis postea factus deces-
serit, nisi fortè* de peculio Ca-
strensi, vel quasi Castrensi faciat
testamentum, nā hoc casu licitè
testari potest, per express. textum
*in prin. in verbis: Præter hos igitur
qui Castrense peculium vel quasi Ca-
strense habent, si quis alius filius fami-
lias testamentum fecerit, inutile est
licet sue potestatis factus decesserit. In-
stit. quib. non est permis. fac. testamen.*

Ec

Erratio est, quia in talibus bonis loco patrisfamilias habetur per text. in l. ult. ff. de his qui sunt sui iur. & in l. nam quod. 14. ff. ad SC. Trebellianum. & in l. quippe. 78. ff. de iudic. Non item de peculio profectio & adventitio, licet peculij adventitij proprietatem habeat, per express. text. in l. nemo. 11. C. qui testam. facer. poss. Et quamvis in contrarium facere videatur text. in §. 1. No. vell. ut liceat matri & avia. &c. ubi expressè dicitur, quòd filiofamilias de eo, cujus patri non quæritur ususfructus, liceat disponere quomodo velit; cū hoc verbum (disponere) nō tam ad testamenti factionem, quāto magis administrationem pertineat. Quæ ratio condendi testamenti in filijsfamilias, etiam nunc in praxi obinet, ut scilicet non possit testari nisi de peculio Castrensi vel quasi Castrensi, nisi fortè filius domicilium proprium habeat, & larem fortunarum suarum alibi constituat, quæ res hodie apud nos loco emancipationis habetur, prout superius à me observat. §. 4. in fine. Cent. dictum est. Secundò, qui *iudicio animi, & cōsilio proprio carent, & in quibus iridem nulla est omnino voluntas, ut sunt impuberes, furiosi, mente capti,

prodigi, de quibus supra observatione præcedenti plura dicta sunt. Illud tamen *quantum attinet furiosos & mente captos necessariò observandum est, quòd si dilucida habeant furoris & dementiæ intervalla, eos rectè facere testamentum posse, Imper. Justin. in l. furiosum. 9. his verbis: Furiosum in suis inducijs ultimum condere elogium posse, licet ab antiquis dubitabatur, tamen & retrò principibus & nobis placuit. Nunc autem hoc decidendum est, quòd simili modo antiquos animos movit, si capto testamento furor cum invasit. Sancimus itaque tale testamentum hominis, qui in ipso actu testamēti adversa valetudine tentus est, pro nihilo esse. Si verò voluerit in dilucidis intervallis aliquod condere testamentum, vel ultimam voluntatem, & hoc sanamente incepterit facere, & consumaverit nullo tali morbo interveniente, stare testamentum sive quamcunque ultimam voluntatem censemus: si & alia omnia accesserint, quæ in huiusmodi actibus legitima observatio requirit. C. qui testam. facer. poss. declarat. Quod item intelligi debet de his, quibus non omnino deest iudicium, hebetioris tamen sunt ingenij, & naturæ simplicis, nam hos testari posse, DD. communiter in d. l. furiosum. conclu-

3 concludunt. Tertiò *qui propter vitium aliquod corporis sensibus necessarijs carent, quales sunt surdi, muti, cæci, d. l. qui in potestate. §. 1. & in l. si mutus. ff. qui testam. facere poss. Ratio autem quare surdus & mutus testamentum facere non possunt hæc est, quia mutus verba nuncupationis eloqui non potest: Surdus verò, quia verba formalia emptoris ex audire nequit, prout Ulp. in fragm. tit. 20. vel quia mutus accire & rogare testes, neq; surdus eosdem audire testimoniū sibi perhibentes possunt. Rogati enim testes ad conficiendum testamentum accedere debent, ut Paul. lib. 3. sent. tit. 4. indicat. Surdum autem hic eum accipi oportet, qui omnino non exaudit, non surdastrum. & mutum, qui nihil eloqui potest, non qui difficulter & titubanter loquitur, quales vulgò blefi, vel balbi, vel atypi dicuntur, per text. in l. idem ofilius. §. fin. & l. mutum. ff. de edilit. edicto. Verum tamen quia hodie circa tales personas ex Justiniani constitutione in l. discretis. 10. C. qui testam. facer. poss. quatuor casus in considerationem veniunt; idcirco non abs re fore existimavi, si ipsius legis verba, prout in se sonant, hic referantur.

Discretis surdo & muto, quia non semper huiusmodi vitia sibi concurrunt. sancimus, si quis utroq; morbo simul laboret, id est, ut neq; audire, neq; loqui possit, & hoc ex ipsa natura habeat, neque testamentum facere, neq; codicillos, neq; fideicommissum relinquere, neque mortis causa donationem celebrare concedatur, nec libertatem sive vindicta, sive alio modo imponere: eisdem legi tam masculos quàm feminas obedire imperantes. Ubi autem & huiusmodi vitij non naturalis, sive masculo, sive femina accidit calamitas, sed morbus postea superveniens & vocem abstulit, & aures conclusit: si ponamus huiusmodi personam literas scientem, omnia quæ priori interdiximus, hac ei sua manu scribenti permittimus. Sin autem infortunium discretum est, quod ita raro contingit, & surdis, licet naturaliter huiusmodi sensus variatus est, tamen omnia facere & in testamentis & in codicillis, & in mortis causa donationibus, & in libertatibus, & in omnibus alijs permittimus. Si enim vox articulata ei à natura concessa est: nihil prohibet eum omnia quæ voluerit facere: quia scimus quosdam jurisperitos & hoc subtilius cogitasse, & nullum esse exposuisse, qui penitus non exaudiat si quis supra cerebrum illius loquatur, secundum quod Iubentia Celsi placuit.

In eo

In eo autem cui morbus postea super-
veniens auditum tantummodo abstu-
lit, nec dubitari potest: quin possit om-
nia sine aliquo obstaculo facere. Sin
verò aures quidem apertae sint, & vo-
cem recipientes; lingua autem ejus
penitus praepedita: licet à veteribus au-
ctoribus sapius de hoc variatum est:
attamen si hunc peritum literarum
esse proponamus, nihil prohibet eum
scribentem haec omnia facere, siue
naturaliter, siue per interventum
morbi huiusmodi infortunium ei ac-
cesserit: nullo discrimine neque in ma-
sculis, neque in feminis in omni ista
constitutione servando. Quantum
verò attinet cecos, eos videlicet
qui utroque orbari sunt lumine,
de his (quia multa requiruntur
quae in eorum testamentis inter-
venire debent) multae quoque re-
periuntur solennitates in l. hac
consultissima. s. C. eod. qui testamen-
facere poss. quae ob multa singula-
ria quae in se continet his adijce-
re omnino necessariū visum est,
cujus haec sunt verba: Hac consul-
tissima lege sancimus, ut carentes ocu-
lis, seu morbo viriōve, seu ita nati per
nuncupationem suā condant modera-
mina voluntatis: scilicet praesentibus
septem testibus, quos alijs quoque testa-
mentis interesse juris est, tabulario eti-
am: ut cunctis ibidem collectis; pri-

mum ad se convocatos omnes, ut sine
scriptis testentur, edoceant: deinde
exprimant nomina specialiter here-
dum, & dignitates singulorum, & in-
dicia, ne sola nominum commemo-
ratio quicquam ambiguitatis pariat:
& ex quanta parte, vel ex quot un-
cijs in successionem admitti debeant:
& quid unumquemque legatarium seu
fideicommissarium adsequi velint: om-
nia deniq; palam edicant quae ulti-
marum capit dispositionum series lege
concessa. Quibus omnibus ex ordine
peroratis uno eodemque loco & tempo-
re, sed & tabularij manu conscriptis
sub obtutu septem (ut dictum est) te-
stium, & eorundem testium manu sub-
scriptis, de hinc consignatis tam ab eis-
dem testibus quam à tabulario, plenum
obtinebit robur testantis arbitrium.

Qua in eundem modum erunt ob-
servanda, quamvis non heredes insti-
tuere, sed legata solum vel fideicom-
missa, & in summa quae codicillis ha-
bentur congrua, duxerint ordinanda.
At cum humana fragilitas mortis pra-
cipue cogitatione perturbata, minus
memoria possit res plures consequi: pa-
tebit eis licentia voluntatem suam siue
in testamenti, siue in codicilli tenore
compositum, cui velint scribendam
credere: ut in eodem loco postea con-
vocatis testibus & tabulario, re etiam
(ut dictum est) patefacta, cuius causa

convocati sunt, etiam chartula promittitur, quam susceptam testatori recitabit tabularius simul & testibus: ut ubi tenor eorum cunctis innotuerit, elogium ipse suum profiteatur agnoscere, & ex animi sui quæ lecta sunt, disposuisse sententia, & in fine subscriptio sequatur testium, nec non omnium signacula, tam testium (prout dictum est) quam tabularij. Sed quia tabulariorum copia non in omnibus locis datur querentibus: jubemus ubi tabularius reperiri non possit; octavum adhiberi testem: ut quod tabulario pro supradicto modo commissimus, id per octavum testem effectum capiat; libera potestate concedenda voluntates suas in prædictum modum ordinantibus, chartulam ita subscriptam, ita denique consignatam, ut antelata forma declarant, cui velint ex testibus custodiendam mandare. Sic namq; fieri confidimus, ut non recipiat se tantum in cæcis testandi licentia: sed ne locum quidem ullum reliquat insidijs, tot oculis spectata, tot insinuat a sensibus, tot insuper locata manibus. Hæ tamen solennitates non procedunt neq; locum habent in testamento cæci condito ad pias causas, ubi attenditur juris Canonici dispositio. quod videlicet in ore duorum aut trium stare debeat omne verum, per text. in c. cum esses. 10. ext.

de testam. & DD. in d. l. hac consult. Caterum* reliquos mentis compotes quamvis ægrotos, ut senes, valetudinarios, & his similes testari posse certi juris est, per expr. text. in l. senium. 3. C. qui testam. fac. possunt. De jure verò Saxonico magnum videtur esse dubiū, propter textum juris Municip. art. 65. ubi dicitur, quod nullus mas, nullaq; femina possint decumbentes bonorum suorum quicquam mortis causa donare, quod valorem quinq; solidorum excedat. Item Spec. Sax. lib. 1. art. 52. ubi dicitur quantum ultra spondā corrigere valet. Veruntamen in his textibus juris Saxonici, nullum verbum habetur de eo quod tales personæ non habeant testandi facultatem, sed certus saltem modus & quantitas legatorum faciendorum præscribitur, ultra quam, plus testamento legare non possunt. Quæ non usq; adeo hodie observari passim Interpretes juris affirmant; secus est quo ad immobilia. nā de his jure Saxon. nemo testari potest, cujus rei supra Observat. 63. num. II. Cent. I. & Obser. 57. num. 9. mentio facta est. Verum enim verò* quantum io attinet nanos & homunciones, qui ut plurimum sagaci ingenio præditi

præditi reperiuntur, quâvis juxta dispositionem juris Saxon. dicendum videretur eos testari nō posse, idq; propter textum *lib. 1. art. 4.* in verbis: *Super nanos & homuncios nullū descendit feudum aut hereditas: qui autē propinquiore illorū existunt, id quod ad ipsos pervenire ex bonis cernitur, accipiūt, ac illis necessaria subministrabunt.* id tamen ita intelligendū est, non ut ōnino excludantur à successione paterna & materna; sed ut hæreditatē pro sorte illos concernentem, nō ipsi per se, sed agnati nomine illorum recipiāt, eaq; administrent & curā illorū gerant. Unde nō statim sequitur, ut is qui sub cura alteri^o est nō sit habilis ad condendum testamentum. Nā & minores 25. annis habent curatores, & bona absq; cōsensu eorū alienare non possunt; nō ideo tamen cōdere testamentum prohibentur, per expr. text. *in l. qua etate s. ff. qui testā. fac. possūt.* & *in l. Aurelio. 20. §. fin. ff. de liber. leg.* Quartò, * qui pœnæ alicui criminali obnoxij sunt, ut sunt ad mortem damnati, qui nisi appellatione damnationem suspenderit, testamentum facere nō possunt, per expressum textum *in l. qui à latronibus. 13. §. 1. ff. qui testamen. fac. possunt.* Quod tamen moribus ho-

die obsolevisse praxis quotidiana testatur. Nam ubique locorum damnati ad mortem rerum suarum dispositionem habent, & testamentum cōdere possunt, præsertim in his criminibus; in quibus publicatio bonorum locum non habet. Quod etiā jure Justiniano novo inductum esse ex *auth. bona. C. de bon. præscript. & damnat.* liquidò constat. Ubi excipiuntur duo tantum casus, puta, si successores legitimos non habeant, & in crimine læsæ majestatis. In his enim duobus casibus succedit fiscus. Et ideo damnati ad mortem in præjudicium fisci testari non possunt; quemadmodum & in tertio casu redduntur intestabiles, si nimirum ob delictum pro quo pœna capitis imponenda erat, in carcerem missi, metu pœnæ ibi seipso interficiant, text. *in l. 2. Cod. qui testam. fac. poss.* qua de re supra Observat. 75. Cent. I. plura videre licet. Quintò & ultimo, * qui de statu suo dubitant & incerti sunt; exempli gratia. qui nesciunt an hostes sint hi vel latrones à quibus capti sunt, quia capti à latronib^o testari possunt, non autem ab hostibus, per text. *in l. qui à latronib. 13. ff. qui test. fac. poss.* & *§. fin. Instit. cod.* item de

statu suo errare dicuntur relegati, qui se capite minutos putant, cum tamen jus civitatis & bona retineant, per text. in l. 7. ff. de publ. jud. & per consequens condere testamentum possunt l. ejus qui. 8. ff. qui testam. fac. possunt. Et hi omnes quamdiu dubitant de suo statu, testamentum conficere non possunt, per express. texum in l. de statu. 15. ff. cod. qui testamen. fac. possunt. Nam dubitatio & error certum iudicium & voluntatem remouentur & efficiunt, ne testatores legitimè iudicio & arbitrio uti possint; cum tamē necesse sit certi & integri status hominem certo iudicio testari.

OBSERVATIO XV.

Parentes liberos & è diverso liberi parentes utrū & ob quas causas in testamento exheredare possint?

SUMMARIA.

1. Institutio heredis est caput & fundamentum testamenti.
2. Heredes institui possunt omnes quicunque, non prohibentur.
3. Parentes liberos suos aut instituere aut exheredare debēt, alioquin testamentum ipso jure fit nullū.
4. Liberi parente vivo finguntur esse domini honorum paternorum, &

ideo non transfertur in illos dominium, sed continuatur.

5. Parentes itidem à liberis in testamento aut institui, aut exheredari debent.
6. Causa ingratitude ob quas parentes liberos suos exheredare possunt.
7. Jure Saxonico adhuc duæ causæ ingratitude adijciuntur.
8. Filia meretrix jure Saxonico non exheredatur, puta, si usq. ad annum 25. parentes eam in matrimonium elocare neglexerint.
9. Liberi sine voluntate parentum nuptias contrahentes ob id non exheredantur, nisi turpibus personis se jungant.
10. Exhereditatio liberorum etiam ex alijs causis equalibus vel gravioribus fieri potest.
11. Parentum nomine omnes ascendentes veniunt.
12. Liberi sive sint sui sive emancipati, sive masculi, sive femina exheredari possunt.
13. Formula exheredationis liberorum in testamento exprimenda.
14. Liberi parentes exheredare possunt.
15. Causæ ob quas liberi parentes exheredare possunt.
16. Affectio parentum major est erga liberos quàm è contra.
17. Exhereditatio inter fratres & collaterales non habet locum, nisi turpes

18. Ca

19. Ha

20. Ca

21. No

Ap

titu

institu

tehered

finivit.

Et loc

sonan

1. No

omnin

quoq;

tutione

ideo de

permis

ere har

roshon

proprie

in pr. In

Qua in

ōnes q

hibent

sive sin

turpes personae institutae fuerint.

18. *Casus quibus etiam turpi persona instituta frater fratrem exheredare potest.*

19. *Heres in testamento scriptus causas exheredationis probare tenetur contra exheredatum.*

20. *Causa exheredationis in testamento posita & non probata, testamentum fit irritum, per querelam inofficiosi testamenti.*

21. *Noverca semper praesumuntur esse inimica privignorum, & unde noverca dicatur.*

CAput atq; fundamentum totius testamenti esse hæredis institutionem Imp. Justin. in §. *ante hæredis*, instit. de legat. optimè definivit. Cum enim heres in defuncti locum succedat, atq; ejus personam repræsentet, per text. in §. 1. *Novell. de jurejur. à mor. præstit.* omnino necessarium est, ut òne quoq; testamentum ex ejus institutione vim suam accipiat. Et i-
2 deo de *jure communi unicuiq; permissum est, quos velit instituere hæredes, tam videlicet liberos homines quàm servos; & tam proprios quàm alienos, per text. in pr. *Instit. & tot. tit. C. de hered. inst.* Qua in repro regula notandum. ònes qui à lege expressè non prohibentur, hæredes institui posse sive sint patresfamilias, sive filij-

familias, itè sive sint muti, surdi, furiosi, prodigi, sive sint milites, sive pagani, sive laici, sive clerici, sive fiscus, sive Ecclesia, & quilibet venerabilis locus. Prohibentur autem hi ferè omnes. 1. *Deportati seu perpetuò banniti, per text. in l. 1. C. de heredib. instituend.*

2. *Damnati ad metallum. l. Si in metallū. 3. ff. de his quæ non proscriptis hab.* 3. *Collegium illicitum seu nò approbatum. l. Collegium. 8. C. de hered. Instit.* 4. *Nati ex incestuoso & damnato coitu. auth. ex comple-*

xu. C. de incest. nupt. quod item de spurij & nothis intelligendum esse praxis continua testatur. Et in curia in causa Joachimi Jasinski, & Annæ cujusdam Alberti Zabokliczki relictæ civium Leop.

pol. Anno 1583. feria tertia post festum S. Petri ad vincula pronūciatum fuit. 5. *Hæretici & apostata. l. manicheos. 4. §. 2. C. de heretic. & l. bi qui. 3. C. de apostat.* 6. *Incertæ personæ, quia hæres certus demon-*

strari debet, puta Perrus aut Paulus, per text. in l. quories. 9. in princ. ff. de hered. Instit. quod tamen fal-

lit, quando pauperes instituuntur; quia tunc favore causarum piarum valet institutio. *l. id quod pauperibus 24. & l. nulli. 28. C. de Epi-*

scop. & Cler. - In parentibus *verò 3

I 3

id

id præcipuum atq; singulare est, quod ij, in testamento liberos suos, tam potestati suæ adhuc subiectos, quàm emancipatos instituere, vel nominatim exheredare teneantur; adeò ut si eos prætereant, vel injustè exheredent, testamētū ipso jure corruat, vel querela inofficiosi oppugnari possit. per text. in pr. *Inst. de exher. lib. l. inter cetera. 30. l. penult. & ult. l. Gallus. 29. §. in omnibus, de lib. & posthum. & l. i. ff. de injust. rupt. & irrit. fact. l. cū filium. 17. C. de inoff. testam.* Ratio autem ejus
 4 rei hæc est. Quod liberi *vivente adhuc patre, quasi domini esse bonorū paternorū fingantur, & mortuo patre, nō transfertur in illos dominium, sed continuatur tantum, per express. text. in §. fin. autem. *Instit. de hered. qualit. & diff. & in l. in suis. 11. ff. de lib. & posthum.* proinde voluerunt legislatores, ut parentes hanc dominij continuationem, per exheredationē interrumperent, alijsq; extraneis hæredibus, per institutionem dominium tribuerent, propterea, quod duo unius rei non possunt esse domini vel possessores in solidū, per text. in l. si ut certo. §. si duobus. ff. commod. quod aliàs hic contingeret. Nam & liberi essent rerū paternarum domini auctoritate legis, & item extranei à parenti-

bus instituti hæredes. Quemadmodum *etiā pari pietatis obsequio parentib⁹ hæreditas liberorum debetur, si contingat ipsos sine prole & descendentibus proximioribus decedere. Parentes enim & liberi sicut mutuum sibi ipsis debent officium & pietatē, per text. in l. i. ff. de obseq. à lib. & libert. præstand. ita etiam in testamētis se mutuo tenentur instituere, vel ob justas causas exheredare, quod si factum non fuerit, ipso jure testamentum irritum & invalidum fit, per textum in §. factum autem. *Novell. 115. ut cum de appellat. cognos.* Hinc itaq; colligi potest exheredationem (quæ nihil aliud est, quàm ab hæreditate & succedendi jure exclusio) propriè locum habere inter parentes & liberos. Possunt *autem parentes 6 liberos exheredare ob ingratitudinis causas, quæ communiter à DD. juris ad quatuordecim capita referuntur, prout eas Imperator Justinianus in cap. aliud quoque. 3. *Novell. ut cum de appellat. cognos. 115.* luculentissimè exponit. Verum ne in illis sigillatim recensendis prolixior esse videar, hos saltem versiculos, quibus omnes illæ causæ elegantissimè comprehenduntur hîc adijcere volui.

*Bis septem ex causis exhaeres filius esto,
Si patrem feriat, vel maledicat ei;
Carcere detraſum ſi negligat, aut ſu-
rioſum:*

*Criminis accuſet; vel paret inſidias;
Sed dederit damnum grave; ſi nec ab
haſte redemit:*

*Teſtarivē vetet; ſe ſocietivē malis:
Si mimos ſequitur; vitietvē cubile pa-
ternum,*

Non Orthodoxus: filia ſi meretrix.

Atque hæ ſunt juſtæ & legitimæ
cauſæ, propter quas parentes li-
beros ſuos ab hereditate omnino
excludere poſſunt, quas jure eti-
am Saxonum obtinere gloſſ. lib. 1.
art. 17. notat; ac inſuper * duas ali-
as cauſas adjungit, ſi nimirū libe-
ri parentum mortem jure nō vin-
dicent; item ſi filius bona paren-
tis occupat ipſo adhuc vivente.
Indignum enim eſt quòd is alicui
bona relinquere deberet, à quo
antehac læſus eſt. prout gloſſ. ejus
juris lib. 3. art. 84. diſponit. Excipi-
tur * autem eodem jure Saxoni-
co poſtrēma hæc exhæredationis
cauſa, ob turpem nimirum filię
vitam. ob id enim jure Saxónico
non exhæredatur, per expr. text.
lib. 1. art. 5. his verbis: *Mulier enim
luxuria ſui corporis famam quidem
ſuam denigrare poteſt, jura tamen ſua
ut hæreditatem propter id minimè*

perdet. ubi gloſſ. rationē ejus rei po-
nit. Quia ſi hoc caſu mulier per-
deret hæreditatem, daretur ei oc-
caſio ex paupertate majora pa-
trandi facinora; exindeq; paren-
tibus & amicis, opprobrium &
levitas major inureretur. Quod
fortaſſis de eo caſu intelligi de-
bet, ſi uſq; ad 25. annum parentes
filia marito copulare diſtulerint,
exindeque forſan contingat eam
in ſuum corpus peccare. Nam
hoc ad ingratitudinem filię non
imputari, gl. d. lib. 1. art. 17. teſtatur.
quia non ſua culpa ſed parentum
vitio id commiſiſſe dignoſcitur.
Sed nec aliàs * liberos cōtra parē-
tum voluntatem nuptias contra-
hentes, ob id exhæredari poſſe
communis eſt DD. juris cōcluſio,
teſte Jaſone poſt alios *auth. non li-
cet. C. de liber. praterit.* quam etiam
jus Saxonum ſequi maluit, per
textum lib. 1. artic. 5. licet alijs con-
trarium placuerit, prout notat
Castr. in l. ſi filiam. C. de inoff. teſtam.
Mihi verò prior opinio magis ar-
ridet; nam ſi filia patre negligen-
te eam elocare in matrimonium
poſteaquam ad perfectam æta-
tem puta 25. annos pervenerit, in
corpus ſuum peccet, ab Imperat.
Juſtiniano in d. Novell. 115. c. aliud
quoque. excuſatur quo minùs ex-
hære-

hæredari possit. multò magis eadem excusari debet, si absque parentum consensu liberæ & honestæ personæ nupserit. Id enim solum in eo casu attendendum esse puto, ne liberi cum turpibus & infamib⁹ personis cōtrahant matrimonia, siquidē ea res pertinet ad infamiam & dedecus totius familiæ. per textum in l. 3. §. si emancipatus. ff. de bon. poss. contr. tab. Quod non tam in masculis, quàm in fæminis, ut potè in fragiliori sexu attendi solet, per text. in l. vidua.

IO C. de secund. nupt. Sed an * ex alijs causis hîc non expressis, si vel majores, vel saltè æquales sint, liberi à parentibus exhæredari possint, magna est inter DD. juris controversia. Communior tamen & verior est sententia, etiam ex alijs similibus aut gravioribus causis ingratitudinis exhæreditationē fieri posse. Nam ubi est eadem ratio juris, idem jus statuendum esse, ex l. illud. ff. ad l. Aquil. patet. Nec Imp. Justin. in d. Novell. 115. omnino excludit, aut reprobat alias similes justas & legitimas exhæredationis causas, sed tantum inter causas exhæredationis veteribus legibus comprehensas, quæ (ut ipse in d. Novell. 115. testatur) minùs dignæ ad ingratitudinem visæ sunt,

usurpari. Obiter * autem notandum est, appellatione parentum hîc contineri non solum patrem vel matrem, sed etiam avum & aviam proavum & proaviam, & ceteros ascendentes; nam & hi omnes prohibentur in testamento præterire, aut ex hæredes facere successores suos sine causa ingratitudinis, per express. text. in d. c. aliud quoq. 3. d. Novell. 115. Item quantum * attinet liberos. Et si olim differentia hac in parte varia & multiplex extitit inter masculos & fæminas, suos & emancipatos, tamen in universum sciendum est, hodie idem indistinctè de omnibus liberis tenendum esse, teste gloss. in auth. novissima. C. de inoff. testament. Potest autem * à parentibus liberorum exhæredatio concipi verborum formula tali: *Filium vel filiam meam N. sceleratum & inobedientem, ab omni hæreditatis portione & successione paterna vel materna excludo, & prorsus exclusum & alienatum atque exhæredatum esse volo, ac presenti ordinatione ultimæ voluntatis meæ exhæredo; qui propter hanc vel illam ingratitudinis causam, vel causas si plures sint, indignus est ut pro filio meo reputari debeat.* Hactenus de exhæredatione liberorum. Jam * verò quæritur ex 14

adver-

adverso potest. Num filius vel nepos, vel cæteri descendentes, parentes suos vel quos parentum loco habent, in testamento teneantur hæredes instituere vel exhæredare? Et breviter dicendum est, quod similiter parentes expressè debent à liberis institui hæredes, aut expressè exhæredari, prout eleganter admodum Imp. Justinian. in d. Novell. lxx. cap. 4. *justum autem.* disposuit his verbis: *Justum autem perspeximus, & è contrario de liberorum testamentis hæc eadem cum aliqua distinctione dispo- nere. Sancimus itaq; non licere liberis parentes suos præterire, aut quolibet modo à rebus proprijs in quibus habent testandi licentiam, eos omnino alienare, nisi causas quas enumeravimus in suis testamentis specialiter nominaverint. Nam (ut pulchrè ibidem inferius c. s. Hæc autem. disponitur) considerare debent parentes, quia & ipsi filij fuerunt, & eadem à suis parentibus speraverunt. Et similiter qui nunc filij sunt, debent studere parentum animos sanare: quia & ipsi parentes fieri desiderant, & à suis filijs optant honorari.* Enumerantur autem ibi * octo causæ, ex quib; parentes à liberis exhæredari possunt. I. Si parentes ad interitum vitæ liberos suos tradiderint, id

est de crimine capitali accusaverint, citra tamen causam quæ ad Majestatem pertinere cognoscitur. 2. Si venenis aut maleficijs, aut alio modo parentes vitæ liberorū insidiari probabuntur. 3. Si pater nurui suæ, aut concubinæ filij sui sese immiscuerit. 4. Si parentes liberos suos testamentum cõdere prohibuerint, in rebus in quibus habet testandi licentiam. 5. Si pater vitæ uxoris suæ insidiatus fuerit; vel è diverso si mater vitæ mariti sui veneno aut alio quovis modo insidiata fuerit. 6. Si parentes liberos in furore constitutos curare & nutrire neglexerint. 7. Si parentes liberos captivos non redemerint. 8. Si parètes hæretici fuerint. Ratio autem quare liberi ex pluribus causis possint exhæredari quàm parètes hæc est, quia ubi major cadit affectio, ibi quoque majorè cõmitti offensam & ingratitude, experiètia testatur. Et quod * majorem affectio- 16 nem habeant parentes erga liberos quàm è contrario, probatur per textum in l. fin. c. de curat. furios. ubi dicitur: *quod nullus affectus vincat paternum.* Porro * inter fratres 17 & sorores atque omnes alios collaterales nihil opus est exhæredatione, quoniam etiam si prætere-

reantur in testamento, nihilominus valet testamentum, nisi turpes personæ pro ipsis institutæ fuerint, per express. text. *in prin. versic. soror autem & frater. Instit. de inoff. testam. & in l. frater. 27. Cod. eod.* Turpes autem personæ intelliguntur, qui juris aut facti infamia laborant, & qui sub tit. *ff. de his qui notantur infamia. cōprehēsi* sunt. Tres tamē * sunt causæ, ob quas frater à fratre aut sorore etiā turpi persona instituta exheredari potest; puta si per insidias mortem fratri intentarit, aut criminaliter illum accusaverit, aut universa substantia eum exuere studuerit, per express. text. *in cap. & quoniam. 47. in prin. Novell. 22.* Hæc autem de fratribus tantum & sororibus germanis non autem uterinis, puta qui eandem matrem & diversos patres habuerunt, accipiēda sūt; nam hi testamentū fratris ex matre conjuncti, infirmare non possunt, etiā si turpis persona ab illo fuerit instituta: prout nec fratrum filij, licet fratribus ipsis in successione ab intestato hodie coequentur per express. text. *in d. l. fratres. C. de inoff. testam.* Melius namq; (ut inquit JC. Ulpianus *in l. 1. ff. eod.*) tales cognati qui sunt ultra fratrem facerent, si se sumptibus inanibus

non vexarent, cum obtinere spem non habeant. Ac denique in hac materia exheredationū illud sciendum est, quod * exheredationis causæ ab hærede in testamento instituto omnino probari debeant, per express. textum *in c. 4. §. si tales. 9. d. Novell. 115.* Nemo enim præsumitur ingratus, aut successione indignus nisi probetur, & quantum ad hoc non creditur testatori ingratum aliquem nominanti. Quanquam olim probandi gen^o incumberebat exheredatis vel præteritis, qui propter auctoritatem testamenti præsumebantur ingrati, nisi probassent se fuisse gratos, vel nisi hæres sua sponte hoc onus subire mallet, per express. text. *in l. liberi. 28. C. de inoff. testam.* Nec immerito hæc probandi necessitas imposita esse videtur hæredi in testamento scripto. Nam si probaverit justam causam esse exheredationis à testatore in testamento expressam, valebit testamentum, & ille tota potietur hereditate. Sin * verò causam exheredationis in testamento positam probare non possit, valebit quidem ipso jure testamentum, quia secundum dispositionem juris est conditum, sed per querelam inofficiosam à liberis injuste exheredatis rumpi &

pi & in
vell. 115.
hæc om
ramen
officio
testam
nō ad
jure n
tale te
est, qu
obtinu
his. in
testa. C
sa non
nim t
liud e
allegat
præter
plerūq
tes in
hære
tim n
& del
text. n
4. ff. de
pater
nove
suas
duct
hun
21 con
præfi
rum.
cipu

pi & infirmari potest, prout *d. Novell. 115. c. 4. §. si tales. 9. versic. si autem hac omnia.* & ibi gloss. tradit: quæ tamen nō vult dari querelam inofficiosi testamenti, eo casu, si in testamēto causa exhæredationis nō adijciatur; nam hoc casu ipso jure nullum & invalidum redditale testamentum nulli dubium est, quæ opinio glossæ cōmuniter obtinuit, ut videre est in *l. nam & his. 5. in verbo præteritum. ff. de inoff. test.* Cerrè eā distinctionem glossæ non improbo. Inofficiosum enim testamentum dicere, nihil aliud esse JC. Marcellus tradit, nisi allegare, quare exhæredari vel præteriri quis nō debuerit, quòd plerūq; accidit, cū falso parentes instimulati liberos suos vel exhæredant vel prætereunt, præsertim novercalibus instigationib⁹, & delenimentis corrupti, per text. in *l. inofficiosū. 3. & in l. non est. 4. ff. de inoff. testam.* Quicquid enim pater facit contra filios habentes novercā, præsumitur facere per suasionibus novercalibus eò adductus. Unde Paulus de Castro hunc text. *d. l. non est.* notare jubet
 21 contra novercas; quòd *semper præsumantur inimicæ privignorum. Et ideò glossa novercam dicitur, quasi nocentem arcum,

vel novam arcā, id est sine fructu. *§. socrum.* in verbo noverca *Instit. de nupt.* Hodie verò in testamentis condendis rarò admodum istiusmodi hæredum institutiones aut exhæredationes usurpantur, neq; adeò exactè in his nunc proceditur, quemadmodum praxis continua docet. Solent n. hodie testatores in testamento loco institutionis hæredū tutores tantū si ve executores testamenti assignare, qui legata & alia in testamēto comprehensa, ònino adimplere tenentur. Qua tamē ratione quòve jure hujusmodi consuetudo probari possit, non video. Cerrè si quis hujusmodi testamētū impugnare velit ob defectum solennitatum in eo omissarum, quini mo ipsius substantiæ (nimirum Institutionis hæredis) existimarem nullo modo subsistere ejusmodi testamentum per jura & rationes supra adductas: nisi fortè hujusmodi supremæ voluntates, quæ hodie fiunt, codicillorum potius quàm testamentorum vim obtineant. Nam in codicillis sicut nō requiritur hæredis institutio, ita neq; aliæ solennitates sunt necessariæ, dummodo adsint quinque testes etiam non rogati, ut videre est toto tit. *Instit. de codicillis.*

OBSERVATIO XVI.

Utrum ex testamento nullo vel irrito facto legata & fideicommissa nihilominus debeantur?

SUMMARIA.

1. Testamentum aut nullum, aut irritum, aut ruptum dicitur.
2. Legata rescisso testamento etiam soluta repeti possunt, per conditionem indebiti.
3. Legatarij & fideicommissarij possunt intervenire in iudicio, si de validitate testamenti res sit.
4. Jure Novellarum legata in testamento relicta valent, etiamsi testamentum sit nullum.
5. Fratres etiam & alij collaterales tenentur prestare legata, testamento ob turpem personam institutam sublato.
6. Testamento ob prateritionem liberorum, quos testator nescivit superstitibus esse, aut ob nativitatem posthumi sublato, an legata ex tali testamento debeantur.
7. Legata ad pias causas secundum communem opinionem non debentur, quando testator nesciens praterijt liberos: sed in praxi ista opinio non habet locum.
8. Legata ad pias causas, etiam ex imperfecto testamento debentur.

9. Auctoris sententia de legatis ad pias causas, ea in tantum hoc casu valere, in quantum vires totius hereditatis non excedant.

10. Excusatio personarum Ecclesiastici ordinis, de inducendis testatoribus ad facienda legata pijs locis.

11. Testatorem invitare, ut aliquem instituatur heredem de jure communi, permissum est.

12. Legata, liberi qui accusant testamentum, illudq; invalidum efficere conantur, petere non possunt.

IN primis* notandum hic est **I**n testamentum alio modo dici nullum seu injustum, aut non jure factum, alio vero ruptum, alio denique irritum. Et ideo in titulo quoq; Pandectarum, omnes istae species invalidi testamenti exprimuntur his verbis, *de injusto, rupto, & irrito facto testamento*. Nam nullum seu injustum testamentum dicitur, quando in eodem sunt aliqua solennitates juris; vel quando hi quibus de jure competeat, non sunt heredes instituti aut exheredati: vel deniq; quando testator ipse, aut qui institutus est testamenti factionem non habebant. Ruptum vero intelligitur quando posteriori testamenti, vel sui

sub
ritum
dimin
velip
nemo
bus i
ciebu
so & t
2 ex eo
gata ja
to rep
nem in
l. Papin
bis: Si
rit Jud
stamen
ipso jure
rit, secu
bonorum
liberta
gata d
aut ab
nuit, &
Fere aut
tam solu
ita Dr
pserunt
do pe
Hoc
tur, u
tere p
est exp
ff. de mo
3 tarij *

fui hæredis agnatione vitiatur. Ir-
ritum deniq; fit, cum vel capitis
diminutione testator est passus,
vel ipso mortuo, hereditate illius
nemo adire vult. Atq; in his omni-
bus infirmandi testamenti spe-
ciebus dicendum videtur, rescis-
so & subverso testamento nihil
ex eo deberi; adeo * ut etiam le-
gata jam soluta ex tali testamen-
to repeti possint per condictionem
indebiti, per express. text. in
l. Papinianus. 8. §. si ex causa. 16. in ver-
bis: Si ex causa de inofficioso cognove-
rit Iudex, & pronuntiaverit, contra te-
stamentum, nec fuerit provocatum,
ipso jure rescissum est: & sius hæres e-
rit, secundum quem judicatum est; &
bonorum possessor si hoc se contendit, &
libertates ipso jure non valent, nec le-
gata debentur, sed soluta repetuntur,
aut ab eo qui soluit, aut ab eo qui obti-
nuit, & hac utili actione repetuntur.
Ferè autem si ante controversiam mo-
tam soluta sunt, qui obtinuit, repetit. &
ita Divus Adrianus, & D. Pius rescri-
pserunt. ff. de inoff. testam. dummo-
dò per errorem facti soluta sint.
Hoc enim universaliter requiri-
tur, ut conditio indebiti cõpe-
tere possit. *l. 1. ff. de condict. indeb. &*
est express. text. in l. eum qui. 21. §. 1.
ff. de inoff. testam. Unde etiam lega-
tarij * & fideicommissarij, si su-

spectam habeant collusionem in-
ter hæredes in testamento scriptos
& eos, qui de inofficioso agunt,
possunt intervenire in iudicio ac
testamentum tueri, atq; adeo eti-
am appellare si contra testamen-
tum pronuntiati fuerit, per text.
in l. Si suspecta. 29. in pr. ff. de inoff. te-
stam. Ipsorum enim interest susti-
neri testamentum, quo rescisso
legata, & fideicommissa corrue-
rent. *d. l. Papinianus. §. Si ex causa &*
l. Titia. 13. l. qui repudiantis. 17. §. 1. ff. de
inoff. testament. Verum enim verò
hæc ita obtinent jure antiquo
Pandectarum & Codicis. Jure au-
tem novissimo * solam heredum 4
institutionem per querelam vi-
tiari, in quo videlicet facta est in-
juria liberis præteritis vel exhære-
datis; cætera omnia in testamen-
to relicta, puta legata & fidei-
commissa, firma & integra susti-
neri, & ab hæredibus etiam ab in-
testato venientibus præstanda es-
se. Imper. Justin. Novell. ut cum de
appellat. cognosc. 115. c. 3. in fin. & c. 4.
in fin. clarè disponit his verbis: *Si*
autem hac omnia non fuerint observa-
ta, nullam vim hujusmodi testamen-
tum quantum ad institutionem here-
dum habere sancimus: sed rescisso te-
stamento, eis qui ab intestato ad hæ-
reditatem defuncti vocantur, res ejus

dari disponimus: legatis videlicet vel fideicommissis & libertatibus, & tutorum dationibus, seu alijs capitulis, sicut superius dictum est, suam obtinentibus firmitatem. Cui concordat expressus itidem text. in *authen. ex causa. C. de lib. praterit.* & ibi communiter DD. concludunt. Et ideo hodie non est opus, quod legatarij & fideicommissarij debeant intervenire in iudicio, quando instituitur à liberis prateritis aut exhæredatis querela inofficiosi testamenti, quia jam ipsorum nihil interest, siquidem sive subsistat, sive corruat testamentum, legata & fideicommissa omnino præstari debent. Et quamvis textus * in d. *Novel. 115.* tantum loquatur de querela mota à liberis vel parentibus, (quoniam his præcipuè querela competit) tamen in hac quæstione, fratres etiam & alij collaterales, si videlicet rescindatur per querelam inofficiosi, testamentum fratris turpi persona instituta, non videntur esse separandi. Nam si liberi vel parentes testatoris, qui per querelam sublato testamento evicerunt hæreditatem, nihilominus legata & fideicommissa præstare coguntur; multò magis fratres & sorores, & alij successores ad ea præstanda

sunt cōpellendi. quod etiam tenet Bart. in d. *auth. ex causa. num. 14. C. de lib. praterit.* Sed * si filius sit ignoranter à patre prateritus, ut puta, si testator certò sibi persuasum habens filiū è vivis excessisse, vel de posthumo non cogitans, quem aliàs hæredē instituere debebat, extraneum aliquem instituit, contra quem filius eo modo prateritus vel posthumus querelam inofficiosi instituunt, quo casu testamentum omnino censetur nullum, non solum ex causa prateritionis, sed etiā ex defectu voluntatis testatoris, qui si scivisset se habere filium superstitem, aut de posthumo cogitasset eū nasciturum fore, procul dubio extraneum hæredē in testamento non instituisset. Utrum verò testamento ex ea ratione nullo & irritato facto, legata & fideicommissa in testamento assignata peti possint? Cōmunis est opinio, legata & fideicommissa hisce casibus nō deberi; quam etiam Bart. in d. *auth. ex causa.* uti equiorem, idq; à simili sive potius à majori ducto argumento probat. Nā si donatio inter vivos facta nativitate liberorum tanquam inofficiosa revocari potest, per express. text. in l. *si unquam. C. de revocand. donat.* ergo multò

multò
missum
enim d
num
inter v
currat
in l. 1. C.
fideico
volunt
cum vir
penn. ff.
7 * etiam
facta ex
quand
teritu
C. de sa
filius i
postea
tris; ta
sistere
tæ te
volun
vel nu.
cerri. C.
subtili
opinio
ascaul
non p
scem
succe
rideb
ria in
& Vasi
ipso di

multò magis legatum & fideicō-
missum revocari debet. Fortius
enim duo vincula ligant quàm u-
num, ut potè quod in donatione
inter vivos duorum voluntas cō-
currat, per text. in l. i. ff. de donat. &
in l. i. C. de pactis. Legatum verò aut
fideicommissum pendeat ex sola
voluntate testatoris, per text. in l.
cum virum. C. de fideicommiss. & in l.
penu. ff. de legat. i. Quod idem Bart.
7 *etiam ad legata ad pias causas
facta extendit, ut scilicet hoc casu
quando filius est ignoranter præ-
teritus non valeant, in l. i. num. 58.
C. de sacros. Eccles. quinimo etiam si
filius ignoranter præteritus ratū
postea haberet testamentum pa-
tris; tamen adhuc non posse sub-
sistere legata ob defectum substā-
tiæ testamenti, quæ consistit in
voluntate testatoris. Bald. in l. si cū
vel nu. 10. C. de test. milit. & in l. sicut
certi. C. eod. & alij DD. tenent. Quæ
subtilitas juris & communis DD.
opinio præsertim in legatis ad pi-
as causas hodie apud nos in praxi
non procedit, ubi omnia hujus-
cemodi legata etiam rescisso per
successores testamento præsta-
ri debent, prout decretum in Cu-
ria inter Alexandrum Sielecki
& Vasilium Felicha feria secunda
ipso die S. Marci Evangelistæ, An-

no 1605. latum, attestatur. Quini-
mo etiam si adhuc inter successo-
res lis pendeat de validitate testa-
menti, legata ad pias causas præ-
stāda esse, in eadem Curia in cau-
sa Religiosorum Ordinis S. Fran-
cisci, & civium Sandecensiū, An-
no 1596. sabbato post festum Cō-
versionis S. Pauli decisum fuit. Et
ratio est, quia plus debemus Deo,
quàm liberis. Et quia plerūq; ho-
mines ejusmodi legata ad pias
causas pro expiatione peccatorū
& exoneratione conscientiae fa-
cere solent. Qualia legata etiam
aliàs valere DD. juris probant,
quamvis filius ignoranter sit præ-
teritus, cū probabile sit testa-
torem etiam hoc casu quo scivis-
set filiū superstitem, talia legata
ad pias causas relinquere voluiss-
se, & conscientiam salutemq; su-
am magis quàm filium dilexisse.
Bald. in l. filio præterito. ff. de injust.
rupt. test. & in l. Titius. in fine. ff. de lib.
præter. & posthum. & alij. Semper
enim ordinata charitas incipit
à seipsa, & anima cunctis reb⁹ est
præponenda. argumento l. san-
cimus res. 19. in verbis: In alijs qui-
dem personis suum robur obtinente:
in parte autem Ecclesiastica, vel alia-
rum domuum quæ hujusmodi pijs con-
sortijs deputata sunt, vigorem suum
pietate

pietatis intuitu mitigante. Cur enim non faciamus discrimen inter res divinas & humanas? & quare non competens prerogativa celesti favori conferretur? C. de sacrosancta Eccl. Sed
 8 * quod magis est, jure communi debentur legata ad pias causas etiam ex testamento imperfecto. argu. l. in testamento. 38. ff. de fideicommissa. libertat. Ubi JC. Paulus inquit, quod pater filij debuissent manumittere eam, quam pater dilexisset. Nullo enim (teste Valerio Max. lib. 6. cap. 24.) vocis ministerio, nullo usu literarum indigens rerum natura, proprijs ac tacitis viribus charitatem parentum liberorum pectoribus infundit. Si ergo hoc ibi favor libertatis inducit, ut liberi quamvis ex imperfecto & invalido testamento debeant defuncti voluntatem implere; multo magis debet hoc inducere favor animæ, quæ cæteris omnibus rebus est præstantior,
 9 ut supra dictum est. Ego * verò (quod bona venia DD. juris sit dictum) rem ita temperandam atq; ad justitiæ & æquitatis trutinam revocandam esse puto, ut nimirum hujusmodi legata, si non exhaurirent vires totius hereditatis, sub sistere possint etiã præteritis liberis. Neq; enim verisimile est, quod testator contra natu-

ralem charitatē hujusmodi legatis, quæ exhaurirent totam hereditatem, voluerit gravare liberos, argumento l. Lucius. ff. de hereditatib. instituend. Quo etiam procul dubio respexisse videtur D. Aug. in c. Quicumq. 43. caus. 17. q. 4. cujus hæc sunt verba: Quicumq. vult exheredato filio heredem facere Ecclesiam, querat alterum qui suscipiat, non Augustinum. imo Deo propitio, nullum inveniet. Unde elicitur, quod non debeat Ecclesia suscipere quæ filio exheredato sibi offeruntur. Quod tamen (ut ibidem D. Augustinus docet) jure poli obtinet, non jure fori. Nec quicquā * fateor illud me movere, quod vulgò à rudibus Ecclesiasticis personis, præsertim verò regularibus quibusdā infensa plebecula obijci solet, illos nimirum blandis sermonibus testatores invitare ad legata huic vel illi Ecclesiæ, vel pio atq; religioso loco facienda. Nam & aliàs * jure
 10
 11
 12
 13
 14
 15
 16
 17
 18
 19
 20
 21
 22
 23
 24
 25
 26
 27
 28
 29
 30
 31
 32
 33
 34
 35
 36
 37
 38
 39
 40
 41
 42
 43
 44
 45
 46
 47
 48
 49
 50
 51
 52
 53
 54
 55
 56
 57
 58
 59
 60
 61
 62
 63
 64
 65
 66
 67
 68
 69
 70
 71
 72
 73
 74
 75
 76
 77
 78
 79
 80
 81
 82
 83
 84
 85
 86
 87
 88
 89
 90
 91
 92
 93
 94
 95
 96
 97
 98
 99
 100
 101
 102
 103
 104
 105
 106
 107
 108
 109
 110
 111
 112
 113
 114
 115
 116
 117
 118
 119
 120
 121
 122
 123
 124
 125
 126
 127
 128
 129
 130
 131
 132
 133
 134
 135
 136
 137
 138
 139
 140
 141
 142
 143
 144
 145
 146
 147
 148
 149
 150
 151
 152
 153
 154
 155
 156
 157
 158
 159
 160
 161
 162
 163
 164
 165
 166
 167
 168
 169
 170
 171
 172
 173
 174
 175
 176
 177
 178
 179
 180
 181
 182
 183
 184
 185
 186
 187
 188
 189
 190
 191
 192
 193
 194
 195
 196
 197
 198
 199
 200
 201
 202
 203
 204
 205
 206
 207
 208
 209
 210
 211
 212
 213
 214
 215
 216
 217
 218
 219
 220
 221
 222
 223
 224
 225
 226
 227
 228
 229
 230
 231
 232
 233
 234
 235
 236
 237
 238
 239
 240
 241
 242
 243
 244
 245
 246
 247
 248
 249
 250
 251
 252
 253
 254
 255
 256
 257
 258
 259
 260
 261
 262
 263
 264
 265
 266
 267
 268
 269
 270
 271
 272
 273
 274
 275
 276
 277
 278
 279
 280
 281
 282
 283
 284
 285
 286
 287
 288
 289
 290
 291
 292
 293
 294
 295
 296
 297
 298
 299
 300
 301
 302
 303
 304
 305
 306
 307
 308
 309
 310
 311
 312
 313
 314
 315
 316
 317
 318
 319
 320
 321
 322
 323
 324
 325
 326
 327
 328
 329
 330
 331
 332
 333
 334
 335
 336
 337
 338
 339
 340
 341
 342
 343
 344
 345
 346
 347
 348
 349
 350
 351
 352
 353
 354
 355
 356
 357
 358
 359
 360
 361
 362
 363
 364
 365
 366
 367
 368
 369
 370
 371
 372
 373
 374
 375
 376
 377
 378
 379
 380
 381
 382
 383
 384
 385
 386
 387
 388
 389
 390
 391
 392
 393
 394
 395
 396
 397
 398
 399
 400
 401
 402
 403
 404
 405
 406
 407
 408
 409
 410
 411
 412
 413
 414
 415
 416
 417
 418
 419
 420
 421
 422
 423
 424
 425
 426
 427
 428
 429
 430
 431
 432
 433
 434
 435
 436
 437
 438
 439
 440
 441
 442
 443
 444
 445
 446
 447
 448
 449
 450
 451
 452
 453
 454
 455
 456
 457
 458
 459
 460
 461
 462
 463
 464
 465
 466
 467
 468
 469
 470
 471
 472
 473
 474
 475
 476
 477
 478
 479
 480
 481
 482
 483
 484
 485
 486
 487
 488
 489
 490
 491
 492
 493
 494
 495
 496
 497
 498
 499
 500
 501
 502
 503
 504
 505
 506
 507
 508
 509
 510
 511
 512
 513
 514
 515
 516
 517
 518
 519
 520
 521
 522
 523
 524
 525
 526
 527
 528
 529
 530
 531
 532
 533
 534
 535
 536
 537
 538
 539
 540
 541
 542
 543
 544
 545
 546
 547
 548
 549
 550
 551
 552
 553
 554
 555
 556
 557
 558
 559
 560
 561
 562
 563
 564
 565
 566
 567
 568
 569
 570
 571
 572
 573
 574
 575
 576
 577
 578
 579
 580
 581
 582
 583
 584
 585
 586
 587
 588
 589
 590
 591
 592
 593
 594
 595
 596
 597
 598
 599
 600
 601
 602
 603
 604
 605
 606
 607
 608
 609
 610
 611
 612
 613
 614
 615
 616
 617
 618
 619
 620
 621
 622
 623
 624
 625
 626
 627
 628
 629
 630
 631
 632
 633
 634
 635
 636
 637
 638
 639
 640
 641
 642
 643
 644
 645
 646
 647
 648
 649
 650
 651
 652
 653
 654
 655
 656
 657
 658
 659
 660
 661
 662
 663
 664
 665
 666
 667
 668
 669
 670
 671
 672
 673
 674
 675
 676
 677
 678
 679
 680
 681
 682
 683
 684
 685
 686
 687
 688
 689
 690
 691
 692
 693
 694
 695
 696
 697
 698
 699
 700
 701
 702
 703
 704
 705
 706
 707
 708
 709
 710
 711
 712
 713
 714
 715
 716
 717
 718
 719
 720
 721
 722
 723
 724
 725
 726
 727
 728
 729
 730
 731
 732
 733
 734
 735
 736
 737
 738
 739
 740
 741
 742
 743
 744
 745
 746
 747
 748
 749
 750
 751
 752
 753
 754
 755
 756
 757
 758
 759
 760
 761
 762
 763
 764
 765
 766
 767
 768
 769
 770
 771
 772
 773
 774
 775
 776
 777
 778
 779
 780
 781
 782
 783
 784
 785
 786
 787
 788
 789
 790
 791
 792
 793
 794
 795
 796
 797
 798
 799
 800
 801
 802
 803
 804
 805
 806
 807
 808
 809
 810
 811
 812
 813
 814
 815
 816
 817
 818
 819
 820
 821
 822
 823
 824
 825
 826
 827
 828
 829
 830
 831
 832
 833
 834
 835
 836
 837
 838
 839
 840
 841
 842
 843
 844
 845
 846
 847
 848
 849
 850
 851
 852
 853
 854
 855
 856
 857
 858
 859
 860
 861
 862
 863
 864
 865
 866
 867
 868
 869
 870
 871
 872
 873
 874
 875
 876
 877
 878
 879
 880
 881
 882
 883
 884
 885
 886
 887
 888
 889
 890
 891
 892
 893
 894
 895
 896
 897
 898
 899
 900
 901
 902
 903
 904
 905
 906
 907
 908
 909
 910
 911
 912
 913
 914
 915
 916
 917
 918
 919
 920
 921
 922
 923
 924
 925
 926
 927
 928
 929
 930
 931
 932
 933
 934
 935
 936
 937
 938
 939
 940
 941
 942
 943
 944
 945
 946
 947
 948
 949
 950
 951
 952
 953
 954
 955
 956
 957
 958
 959
 960
 961
 962
 963
 964
 965
 966
 967
 968
 969
 970
 971
 972
 973
 974
 975
 976
 977
 978
 979
 980
 981
 982
 983
 984
 985
 986
 987
 988
 989
 990
 991
 992
 993
 994
 995
 996
 997
 998
 999
 1000

fin. ff. cod. Idque procedit etiam si blanditiæ illæ tendant in præjudiciū alterius, cui vel in testamento prius confecto aliquid fuerat relictum, vel testator voluerat aliquid relinquere, modò hac in parte non interveniat dolus, & falsa suggillatio prout DD. in l. non est. 4. ff. de inoff. testa. tradunt: quod de Ecclesiasticis personis nullatenus est præsumendum, qui non acquirunt sibi sed Ecclesiæ. Dolus enim inde potissimum deprehenditur, si quis per falsas suggillationes & mendacium persuaserit testatori. Mendax verò regulariter in dolo esse præsumitur, siquidē mendacium redundet in suum commodum, ut notant DD. in l. & eleganter. §. fin. cum leg. sequ. ff. de dolo. & gloss. in l. item si pretio. §. fin. ff. locat. Pro coronide * verò istius quæstionis etiam illud notandum est, quod legatum à filio præterito vel ex hæredato, qui in officiosum accusat testamentum, illudque invalidum efficere conatur, peti non possit secundum communem DD. opinionem, idq; ex his rationibus. Primò, quod non est verisimile testatorem hoc voluisse, ut is qui impugnaturus erat, illius supremam voluntatem, aliquid ex testamento percipere de-

beat. Deinde æquum esse videtur, ut is qui iudiciū defuncti impugnat omnino indignus esse censeatur omni legato in tali testamento relicto, per text. in l. Papinianus. §. meminisse. ff. de inoff. testam. & in l. quæsitum. de acqu. hered. & in l. post legatum. ff. de his quib. ut indig. quod etiam Barr. in d. auth. ex causa. num. 19. multis rationibus probat.

OBSERVATIO XVII.

Legata, item æs alienum, si hæreditas ære alieno onerata sit, utrum ab eo cui ususfructus, sive (ut nostri loquuntur) advitalitas omnium bonorū relicta est; an verò ab hærede præstari debeant, nec ne?

SUMMARI A.

1. Bonorum appellatione ea tantum veniunt, quæ deducto ære alieno supersunt.
2. In bonis nostris quæ esse dicantur.
3. Ususfructus competere non potest priusquam æs alienum deducatur.
4. Hæres onera hæreditaria & legata non autem ususfructuaria præstare tenetur.
5. Ususfructuarius non representat personam defuncti.
6. Hæres ususfructuario possessionem

non aliter tradere potest, nisi
prius ere alieno deducto.

7. Bartoli & aliorum sententia usu-
fructuarium ad solutionem a-
ris alieni, non autem legatorum
obligari.

8. Usufructuarius omnium bonorum
ad solutionem debitorum & le-
gatorum non obligatur.

9. Res alienam ex bonis testatoris in
præiudicium usufructuarij tam-
demum deduci debet, quando
solvendi illius necessitas instat.

10. Deductio æris alieni ex bonis te-
statoris non statim post mortem
ipsius fieri debet, etiamsi instru-
mentis probatum sit.

11. Usufructuarius certarum rerum
vel bonorum etiam prius quā
as alienum deducatur, possesi-
onē usufructus habere debet.

12. Usufructuarius onera tributorū
& collectarum, item sumptuū
& sustentationem familie præ-
stare tenetur.

13. Sumptus in refectionem domus in
qua usufructus legatus est, utrū
ad usufructuarium pertineat.

1. Bonorum* appellatione ea sal-
tem venire, quæ deducto pri-
us ære alieno supersunt, JC. Pau-
lus in l. sub signatam 30. §. bona ff. de
verb. signific. testatorum. Naturaliter
enim bona ex eo dicuntur quod

beant, hoc est, beatos & locuple-
tes faciant, beate siquidem pro-
desse est, teste Ulp. in l. bonorum 40.
ff. eod. de verb. sign. Ubi* etiam dicitur 2
tur, quod in bonis nostris com-
putari sciendum est, non solum
quæ domini nostri sunt, sed & si
bona fide à nobis possideantur,
vel superficiaria sint. Equè bonis
adnumerabitur, etiamsi quid sit
in actionibus, petitionibus, perfe-
ctionibus, nam hæc omnia in
bonis esse videntur. Unde facile
colligitur, non nisi deducto ære a-
lieno bona dici, alioquin si mul-
tis essent onerata debitis, non be-
arēt, id est, non prodesse. Et* 3
ideo ususfructus etiam nullā posi-
se haberi rationem, priusquā æs
alienum de bonis testatoris de-
ductum fuerit, dicendum vide-
tur, prout in hanc sententiam fa-
cit textus in l. fin. ff. de usu & usufr. &
red. legat. Idem probatur disertis
verbis in l. usufruct. 69. ff. usufructu. in
quit JC. Pomponius, bonorum le-
gato, as alienum. Ex omnibus rebus de-
ducendum est. ff. ad l. falcid. Ex quo
patro sequitur, quod si æris a-
lienonius bonorum à testatore re-
lictorum quantitatē superet, ipsa
ratio dicat, hæreditate debitis
exhausta & nullis amplius bonis ex-
istentibus, usufructum compe-

terere aliqui non posse. Non entis enim nullæ sunt qualitates, per textum in l. si certum. §. si modus. ibi: non potest estimari bonitas loci, quæ non extat ff. de action. emp. Et quamvis* earum quidē & indubitati juris illud sit, quod regulariter omnia hæreditaria & legata ab hærede solvenda sunt, per express. text. in l. ubi. Cum sit explorati juris, hæreditaria omnia ad scriptos hæredes proportionibus hæreditariis, non pro modo emolumentis pertinere. §. si certum petatur. Pro quo etiam faciunt text. in l. 1. & 2. Cod. de hered. vel act. vendit. & in l. pacto. Cod. de pact. non autem ab usufructuario omnium bonorum, qui neq; à creditoribus hæreditariis ratione æris alieni, neq; à legatariis ad solutionem legatorum conveniri potest, usufructuarius* enim non repræsentat personam defuncti; & qui semel extitit hæres, non potest desinere hæres esse, per express. text. in l. ei qui solvendo. §. 7. ff. de hered. instituen. Actiones autem personales, quales sunt pro ære alieno vel legato solvendo, solum contra debitorem aut qui ipsius personam repræsentat cõcedi solent, per text. in l. 1. §. si hæres. ff. ad SC. Trebell. Adhuc tamen illa conclusio quæ superius posita est, quod nimirum

ususfructus non debeat priusquam debita & legata ex bonis in quibus ususfructus relictus est, plene deducantur, vera & firma manet. Nam hæres* sciēs usufructuarius pro debitis & legatis conveniri non posse, nō prius illi bonis hæreditariis ære alieno & legatis obstrictis jus ut edj tradet, quā æs alienum deducat: distrahendo etiam bona immobilia, si aliunde debita solvi non possint, per exp. text. in l. fin. §. 4. C. de bonis qua liber. quem diligentē lectorem videre nō poenitebit. Ac cum demum residuum illud quod ære alieno deducto, & legatis solutis supererit, usufructuario utendum fruendūque præstabit. Usufructuarius enim propria auctoritate possessionem ususfructus capere nequit, teste Bald. in l. extraneum. num. 5. C. de hered. inst. Quod ita intelligendum est, si nimirum solutio debitorum statim post mortem testatoris omnino facienda sit, neque dilatio solutionis impetretur; eo enim casu deductio quoque fieri debet ante traditionem ususfructus, prout fustius ea de re infra habetur. Quamvis* quidam DD. 7 Bartol. in l. fin. num. 5. & 6. ff. de usu & usufruc. legat. sequuri, existiment, quod usufructuarius æs quidem

alienum solvere teneatur, nō verō legata. Moveretur autem Bartolus hac ratione, quod quando relinquuntur omnia bona, vel omnes res, sine dubio relinquuntur cum onere æris alieni, idq; argum. *l. nā quod. §. fin. & l. seq. ff. ad SC. Trebellianum*. In legatis verō secus esse existimat ob id, quia talis usufructuarius in usufructu concurrat cum legatario particulari, arg. *l. Sempronio. ff. de usu & usufruct. legat.* Alij verō, Bartolo hac in parte adhærendo, usufructuarium ob hanc causam omni ære alieno obstringi debere stantunt, quod æs alienum de fructibus solvi debeat. Quæ sententia merito à DD. passim rejecta est. Posset enim tā grave æs alienum esse, ut etiam multorum annorū fructus ad illud dissolvendum pares non sint futuri, quo casu inutilis esset usufructus, quod non est dicendū.

3 Ac proinde * cōmunis est omnium DD. opinio, ut ante dixi, usufructuarium omnium bonorum neq; ad debita hæreditaria, neq; ad solutionem legatorū obligari, quamvis ea omnia ex hæreditate deduci possint, per jura & rationes supra adductas. Et in Curia Regali sapi⁹ judicātū fuisse memini, quod à successore ad bona se tra-

hente, imprimis debita persolvi debeant, prout etiam in causa Elisabethæ Ilowczykowa & successorum Seraphinæ Matysowa ac Simonem Kinof civium Leopoliens. feria quarta ante festum Nativitatis S. Joan. Bapt. Anno 1603. pronunciatum fuit. Ceterū, quæ de * æris alieni deductione dicta 9 fuerunt, ea sic accipere oportet, quod cum demum æs alienum in præjudicium usufructuarij ex bonis in quibus usufructus relictus est, deducendum sit, quando solvendi debita hæredi necessitas instat, & ea aliter evitari non potest: ita, ut interim, antequam necesse sit, ob æs alienum bona hæreditaria distrahere, fructus nihilomin⁹ ad usufructuarium pertineant, prout per ea quæ gloss. & DD. *in l. certum. C. fam. eriscun.* notant. perspicue docet Cavalcan. *in tract. de usufruct. mulier. num. 218.* Quinimo etiā si tempore solutionis elapso debitum necessario solvendū esset, tamen bona hæreditaria in præjudicium usufructuarij nō aliter alienāda sunt, nisi creditorib⁹ aliunde satisfieri nō possit, ut sentit Barbac. *in consil. 63. inc. Illud referam. col. 5. in fine.* Ac proinde * non¹⁰ sufficit in eo passu, quod æs alienum tempore mortis ipsius testa-

toris

toris instrumentis probatum sit; nō enim inde sequitur, quod hæres id mox detrahere, & dilatione solutionis impetrata, interim ipse bonis hæreditarijs frui; usufructuarius verò eo commodò privari possit, nam hoc ei tēc minime licet: sed tum saltem, quādo ejus debiti quod instrumēto probatur, solvendi talis urget necessitas, ut hæres ea bona hæreditaria omnino alienare cogatur. Atque ita ex his omnibus colligitur, quod utriusq; par debeat esse incommodum, ut quemadmodum hæres in proprietate, ita usufructuarius in solo usufructu sentiat detrimentum, & jus suum imminutum, ut notat Gail. lib. 2. Obs. 146.

II *III. 7.* Verumtamen * id longe aliter se habere in usufructu certarū rerum vel bonorum relicto, JC. Venulejus. *in l. fin. ff. de usu & usufr. leg.* admodum clare testatur. Ubi constituendo differentiam inter usumfructum omnium bonorū & certarū rerum, hoc velle videtur, quod si bonorum ususfructus legatus sit, æs alienum prius ex bonis deducatur; at si rerum certarum vel bonorum, tum etiā priusquā æs alienum deductum sit, in re ipsa ususfructus deberi incipiat. Rationem ejus differen-

tiae Bartolus ibidem notat, quod videlicet actio personalis non sequatur fundum, & per consequens non afficiat particularem possessorem, sed eum, ad quem hæreditas devoluta est, per text. *in l. 1. §. Si hæres. 16. ff. ad. SC. Trebellian.* secus est in reali actione, ut notat gloss. *in l. fin. ff. de contrah. empt.* Atque ex hac ut puto ratione, judicia Tribunalis Regni Dominam (ut vulgo vocant) advitalitiam habentem usumfructum in bonis mariti ad solvenda debita ejusdē obligari decernunt. Quandoquidem debita hujusmodi in bonis inscripta, non alia actione quam reali repeti posse, ratio ipsa & continuata praxis jur. Terrestris testatur. Porro * quantum attinet onera ¹² tributorum & collectarum tam ordinatarum, siue extra ordinē impositarum; item sumptuum in sustentationem familiæ, nec non in refectiōem domus, si forte in illa ususfructus assignatus sit, vel aliarum rerum faciendarum, res omni dubitatione caret, ad usufructuariū hujusmodi onera pertinere, atque de fructibus ad se pertinentibus, ea omnia persolvenda esse, per text. *in l. si pendentes. 27. §. si quid. 3. ff. de usufr.* ubi generaliter concluditur, onera realia,

quæ præstantur re vel occasione rei, ad usufructuarium pertinere, facit text. in l. usufructu. 52. ff. de usufruct. in verbis: *Usufructu relicto, si tributa ejus rei præstentur, ea usufructuarium præstare debere dubium non est.* Et in l. fin. ff. de impens. in reb. dot. fact. expressè habetur. Omnes eos sumptus, qui ad hoc ut fructus colligantur, necessarij sunt, usufructuarium præstare teneri. Circa sumptus vero* in domus refectio-
 13 nem factos jura distinguunt inter modicas & magnas expensas, ut videre est in textu l. usufructu. 7. §. quoniam. vers. hactenus. ff. de usufruct. ubi gloss. judicis arbitrio permittendum id esse tradit, quæ videlicet modicæ vel magnæ impensæ dici debeant. Nam & in Curia Regali in causa Nicolai Witkowszi Consulis Cracovien. cum tutoribus liberorum Joan. Baptiste Ronexla civis Cracovien. impensas structuratum, quæ ad conservationem bonorum pertinet, usufructuarium præstare debere: eas verò quæ ad restaurandas ruinas progatæ fuerant, ex hereditate deducendas esse, pronunciatum fuit, idq; juxta dispositionem d. l. usufructu. 7. §. quoniam, cuius verba hic adscribere malui, quæ ita se habet: *Quoniam igitur omnis fructus*

rei ad eum pertinet, reficere quoque eum ades per arbitrium cogi Celsus lib. 18. Digestorum scribit. Hactenus tamen ut facta tecta habeat. Si quæ tamen vetustate corruissent, neutram cogi reficere, sed si hæres refecerit passurum fructuarium uti. Unde Celsus de modo facta tecta habendi querit. Si quæ vetustate corruerunt, reficere non cogitur. Modica igitur refectio ad eum pertinet, quoniam & alia opera ad eum agnoscit usufructu legato: ut puta stipendium vel tributum, vel salarium, vel alimenta ab eo relicta. ff. de usufruct. & c.

OBSERVATIO XVIII.

Usufructuarius utrum rei proprietatem deteriore se non redditurum cavere debeat?

SUMMARIA.

1. *Usufructuarius de conservanda & restituenda proprietate cavere debet.*
2. *Cautio usufructuaria duobus modis fieri solet.*
3. *Usufructu constituto in rebus, quæ usu non consumuntur, quomodo cautio præstari debeat.*
4. *In rebus quæ usu consumuntur, qualis cautio fieri soleat.*
5. *Testator cautionem usufructuariam remittere non potest.*

9. Cautio de legato praestando à testatō remitti potest.

10. Usufructuarius ante praestitam cautionem fructus non facit suos. *min.*

11. Proprietarius petere debet ab usufructuario cautionem, alioquin sibi imputet.

12. Haeres vel proprietarius sua sponte usufructuario cautionem remittere potest.

13. Cautio remitti potest à proprietario, in usufructu inter vivos constituto.

14. Pater habens usumfructum bonorum adventitiorum filij, ad praestandam cautionem cogi non debet.

15. Cautio ab ea exigenda non debet, qui bona sua alicui donavit usufructu pro se reservato.

16. Cautio usufructuaria per fideiussorem praestari debet.

17. Juratoria cautio ab usufructuario danda, et quando praestari possit.

18. Usufructuarius duo jurare debet.

19. Cautio praestari debet etiam quando usus aut habitatio alicui est constituta.

20. Differentia inter usumfructum et usum atq. habitationem relictam.

21. Ohaeret superiori quaestio: An usufructuarius de conser-

vanda & restituenda proprietate finito usufructu, cautionem praestare teneatur? Et certe non difficilem esse hujus quaestionis resolutionem, propter clara admodum verba J. C. Ulpiani, in l. 1. ibi: Si cuius rei usufructus legatus sit, equissimum pratori visum est de utroque legatarium cavere, & usum se boni viri arbitratu. & cum usufructus ad eum pertinere desinet, restitutum quod inde exstabit. Quae stipulatio seu cautio, siue mobilis res sit, siue soli, interponi debet. ff. usufr. quem adm. caveat. constat. Concordant textus in l. 1. & in l. usufructu. 4. in verbis: Usufructu constituto consequens est ut satisfactio boni viri arbitratu praebatur ab eo; ad quem id commodum pervenit, quod nullam lesionem ex usu proprietati afferat. Nec immerito est, siue ex testamento, siue ex voluntario contractu usufructus constitutus est. Cod. de usufruct. & habitat. Ratio, quare ab usufructuario talis cautio requiratur haec est; quia cum quis rem suam alij in manum tradit, æquum est ut de eo aliquam habeas certitudinem, per text. in l. scijs. in princ. ff. de usufruct. & quemad. Est enim cautio loco nudae proprietatis penes heredem prout gloss. in l. tribus. ff. in verbis: quia cautio. ff. de usufruct. earum rer.

qua

- quæ usu. & approbat.* Meminisse autem
 2 rem * hic oportet duobus modis
 præstari huiusmodi cautionem.
 Primò, ut caveat se usum boni
 viri arbitratur, hoc est, se non de-
 teriorem redditurum causam u-
 susfructus, cæteraque facturum,
 quæ in re sua diligens paterfami-
 lias faceret; ac postmodum finito
 usufructu rem usufructuariâ mo-
 bilem vel immobilem, prout ex-
 tabit restitutum, per expr. tex.
in l. 1. §. cavere. & §. habet. ff. usufruct.
 3 quemadmodum caveat. Et hæc * cautio
 præstatur, quando usufructus
 constituitur in rebus sive mobili-
 bus sive immobilibus quæ usu nõ
 consumuntur, quo casu propriè
 constituitur usufructus, cum vi-
 delicet quis utitur rebus alienis
 salva rerum substantia, prout ex
 definitione ejusdem *in princ. Instit.*
 4 de usufruct. patet. Altero * deinde
 modo præstatur cautio usufruc-
 tuaria, quando relinquitur usus-
 fructus earum rerum quæ usu cõ-
 sumuntur, ut vini, frumenti, pe-
 cuniæ, &c. de quibus subtit. *ff. de*
usufruct. earum rerum quæ usu consum.
tractatur. Et in istis præstatur cau-
 tio se restitutum tantam quã-
 titatem, (si forte pecuniæ usus-
 fructus relictus sit) quanta ipsi fu-
 it tradita; aut si aliarum rerum se

ejusdem qualitatis & bonitatis
 res extincto usufructu restitutu-
 rum, aut illarum æstimationem
 quod & commodius est, per exp.
 text. *in §. constituitur. vers. cætera.*
Instit. de usufruct. & in l. si tibi decem
6. cum l. seq. ff. de usufruct. earum rer.
quæ &c. quæ æstimatio secundum
 DD. consideratur qualis fuit res
 tempore traditionis, non autem
 restitutionis, ut notat Gail. *lib. 2.*
Observat. 46. num. 4. Et est textus *in*
l. si vini. 7. ff. de usufruct. earum rerum
quæ usu consumuntur. Ex prædictis
 itaque liquido colligi potest, cau-
 tionem huiusmodi omnino esse
 necessariam, quocunque modo,
 & cuicunque personæ, etiam si u-
 xori à marito, usufructus sit con-
 stitutus; per text. *in d. l. 1. & l. 4. C.*
de usufruct. & habit. idq; * in tantum
 5 procedit, ut etiam testator illam
 remittere non possit, prout est
 DD. communis opinio, eaq; per
 text. *in d. l. 1. cuius is est tenor: Si*
usufructus omnium bonorum testamē-
to uxoris marito relictus est, quamvis
cautionem à te prohibuerit exigere, ta-
men non aliter à debitoribus solutam
pecuniam accipere poteris; quam obla-
ta secundum formam senatusconsulti
cautione. *Cod. de de usufruct. & habit.*
 Ratio autem eorum reddi potest;
 quia talis cautio ad favorem hæ-
 redis

redis à
 ad fav
 in l. ser
 in §. con
 tisset.
 est mi
 non su
 possit.
 in l. si q
 Tum e
 hanc c
 lingue
 scilicet
 bonus
 neglig
 fieri p
 turo n
 per tex
 6 pat. d
 cautio
 statore
 l. licet. e
 Nam i
 do, gr
 tas ad
 tat gl
 fatid
 rur a
 temp
 dictu
 tum l
 ris sup
 sit, pe
 nuptijs

redis à jure inducta est, nō autem ad favorem ipsius testatoris, gloss. in l. scire debetis. C. ut in possess. legat. & in §. constituitur. gloss. in verbo satisdet. Institut. de usufruct. Unde non est mirum, quod testator favori non suo renunciare quoque non possit. Bald. & communiter DD. in l. si quis in conscribendo. C. de pactis. Tum quod testator remittendo hanc cautionem, invitaret ad delinquendum usufructuarius, ut scilicet re usufructuaria, non ut bonus paterfamilias sed laxius & negligentius uteretur, quod jura fieri prohibent; dolus enim de futuro nullo modo remitti potest, per text. in l. illud convenire. s. ff. de pact. dotalib. Nec obstat * quod cautio de legato praestando à testatore remitti possit, per text. in l. licet. & l. fin. ff. ut legat. nom. caveat. Nam illa cautio de legato solvendo, gratia testatoris ut sua voluntas adimpleatur fieri solet, ut notat gloss. in d. §. constituitur. in verbo satisdet. non item ista, quæ præstatur ab usufructuario, quam contemplatione heredis interponi jã dictum est. Prout nec illud multum facit, quod voluntas testatoris suprema pro lege observanda sit, per text. in §. disponat. Auth. de nuptijs. Quia hoc non procedit, si

aliquid testator contra, vel legem disponat, per text. in l. quidam in suo. ff. de condit. inst. Neq; enim statuere potest, ut leges non habeant locum in suo testamento, per text. in l. nemo potest. ff. de legat. 1. Ac proinde ante * præstitam cautionem usufructuarius fructus ex re usufructuaria percipere nō potest, quinimo etiã perceptos non facit suos, per express. text. in l. uxori. 24. ff. de usu & usufr. & credit. Non enim potest usufructuarius uti frui ante præstitam satisfactionem, ut notat gloss. in l. si homo. ff. de usurpat. & usucap. in verbo possit. & in l. ex diverso. in princ. ff. de rei vindicat. Quod ita demum procedere * intelligendum est, si proprietarius ab usufructuario petat hujusmodi cautionem, alioquin usufructuarius fructus faciet suos, quia est in bona fide: proprietarius vero sibi imputet, quod ejusmodi cautionem non exegerit, teste gloss. in d. l. uxori. 24. in verbo cautionem. ff. de usu & usufruct. & credit. Omisã enim & non petita multa lucri facimus, quæ si petita essent, præstanda à nobis essent adversario, per text. in l. 2. §. quod ait prætor. ff. quorum legat. & in l. peto. §. fratre coherede. ff. de legat. 2. Et alioquin * heres sive proprietari⁹ po-

test sua ponte cautionem usufructuario remittere, idque ex ea ratione, quod quilibet suo favori bene renunciare possit, per text. *in d. l. si quis in cōscribēdo. C. de pact. & gloss. in d. l. i. in verbo cautionem. C. de usufr. & red.* Quemadmodum

10 * & in alio casu, puta, quando usufructus constituitur inter vivos, huiusmodi cautio remitti potest. Nam proprietarius etiam hoc casu renunciare potest favori pro se introducto, puta ubi cessat favor tertij, ut notat Gail. *lib. 2. obsex. 145. num. 12.* Ac præterea pietatis atq; iustitiæ ratio suadet, ut ab hac necessitate præstandæ cautionis usufructuariæ; excipiantur etiam isti duo casus. Primum

11 * in patre habente usumfructum bonorum adventitiorum filij: Is enim propter reverentiā paternam ab huiusmodi cautione excusatur, per text. *in l. fin. §. 4. versic. hoc procul dubio. C. de bonis qua liber.*

12 Deinde * in eo, qui omnia sua bona, usufructu tantū pro se reservato dono dat alicui, quia equitas suadet, ut miti⁹ cū eo agatur, qui ex sua liberalitate cōvenitur. Ne videlicet eo casu liberalitatis suæ donatur poenā patiatur, per text. *in l. ad res donatas. ff. de edilit. edicto.*

13 Ceterum * debet hæc cautio usu-

fructuaria præstari per fidejussores, secundum gloss. & DD. *in d. l. usufructu. 4.* & est textus *in l. tribus. 8. ff. de usufr. ear. rerum que usu consum.* Nam idonea cautio in jure accipitur, quæ fit datis fidejussoribus vel pignoribus, per text. *in l. si mandato. §. fin. ff. mandati.* & gloss. ibi. Quod si * tamen usufructua-

14 rius fidejussores vel pignora habere non possit, standum esse juratoriae illius cautioni, benignior obtinuit sententia; quamvis diversæ & variantes sint hac in parte DD. juris opiniones, quas gloss. *in d. l. usufructu. recenset.* Duo

15 * autē in hoc casu jurare usufructuarius debet: primò quòd fidejussores & pignora seu bona, in quibus hypothecam inscribar, habere nō possit; deinde quòd boni viri arbitrio, re usufructuaria utetur, eaq; finito usufructu restituat proprietario; Hæc enim duo requisita in cautione juratoria, necessaria esse, gl. singularis *in l. i. in verbo fidejussoribus. ff. qui satisd. cogantur.* elegantissimè declarat. Et praxis ita tenet; prout etiam Curia inter Dlugofzkowa & Casparē Kunicki, Anno 1591. decisum fuit, juratoriae cautioni in hoc passu, quando fidejussores haberi nō possunt locū esse, dummodo in formu-

formu
quod
atione
renu
cedun
torian
proba
cet sic
vira &
niosus
propri
ria tal
quiesc
neē ca
jussor
postu
bere a
quest
idone
preste
quod
juxta
Imper
vere p
rum b
apud q
nant
can.
dic
rian
dive
enin
jurat
gaud

formula iuramenti id addatur, quod fideiussores in illa iurisdictione ubi quis convenitur habere non possit. Sed hæc eatenus procedunt, si persona offerens iuratoriæ cautionem, sit honestis & probatis moribus, & frugi vitæ licet sit inops; secus si improbæ sit vitæ & infamis, aut aliàs ignominiosus: nam hoc casu hæres vel proprietari⁹ in cautione iuratoriæ talis personæ nequaquam acquiescere debet; sed ut sibi idoneè caveatur, hoc est, datis fideiussoribus vel pignorib⁹ à Iudice postulare potest; quos si ille habere nequeat, tunc debet fieri sequestratio rei usufructuariæ apud idoneum virum, qui de fructibus præstet cautionem usufructuario quod de illis respondebit, idque juxta dispositionem *l. postquã. §. Imperator* in verbis: *Sed si nec ipsi cavere possint: utiliter probatum est virum bonum ab utraq^{ue} parte eligendū: apud quem ut sequestrem fructus deponantur. ff. ut legator. seu fideicomis. servan. caus. cau.* Quod etiam procedit in eo, qui huiusmodi iuratoriæ cautionem etiam in alio & diverso negotio non servavit. Is enim etiam hoc casu beneficio iuratoriæ cautionis nequaquam gaudere potest. Ratio est, quia se-

mel malus, semper præsumitur malus in eodē genere delicti, per text. *in c. semel malus. de reg. jur. in 6.* Pro conclusione *verò isti⁹ quaestio-¹⁶ nis sciendum est, eam cautionem non solum præstari quando ususfructus alteri relictus est; verum etiam quando usus tantum sive habitatio alicui constituitur; In hoc enim ususfructus cum usu & habitatione concessa conveniunt; quamvis in alijs admodum discrepare videntur, quemadmodum Imp. Justin. *in prin. tit. Instit. de usu & habitatione, cum 2. §§. sequentibus.* sex differentias ponit, quas ibi videre licet. In eo autem causarum patronos admonitos esse velim, ne hæc tria usumfructum, usum, & habitationē (quod plerunq; in praxi perperam fieri animadverti) confundant. Longè enim hæc inter se diversa sunt, legare alicui usumfructum domus, aut constituere usum sive habitationem domus. Nam ut cetera omittam, ususfructus *ple-¹⁷ num jus utendi fruendi tribuit usufructuario domus in tantum, ut eam locare alteri possit; quod etiam de habitatione accipiendū est, per express. text. *in §. sed si cui. §. in verbis: Sed si cui habitatio legata sive aliquo modo constituta sit: neq.*

usus videtur, neq. ususfructus, sed quasi proprium aliquod jus: quam habitationem habentibus propter rerum utilitatem, secundum Marcelli sententiam, nostra decisione promulgata permittimus non solum in ea degere, sed etiam alijs locare. Instit. de usu & habit. Is verò qui ædium usum habet, hætenus jus habere intelligitur, ut ipse tantum inhabitet, nec hoc jus ad alium transferre potest, & vix receptum esse videtur, ut hospitem ei recipere liceat; & cum uxore liberisq; suis item libertis; nec non personis alijs liberis quibus non minus quam servis utitur habitandi jus habeat, ut ibidem Imp. Justin. disponit. Plures inter hæc differentias supra citato loco habes.

OBSERVATIO XIX.

Quid si hæres non conficiat inventarium bonorum morte testatoris derelictorum, utrum debita vel legata ultra vires hæreditatisolvere teneatur?

SUMMARIA.

1. Hæritatem quilibet aut adire, aut repudiare potest.
2. Hæritatem semel adiens repudiare non potest, item è contrario.

3. Spatium deliberandi dabatur jure veteri hæreditus, num velint adire hæritatem.
4. Inventarij confectio, jure novo, commodo hæredum introducta.
5. Solennitates circa confectionem inventarij, quæ hodie requiruntur.
6. Utilitates, confecti inventarij quam sint.
7. Falcidia quid dicatur, & an inventario non confecto hæres eam detrahere possit.
8. Jure Saxonico nemo tenetur ultra vires hæreditatis, etiamsi non conficiat inventarium.
9. Authoris sententia non esse discedendum à jure communi.
10. Jus Saxonicum ubi deficit, recurrendum est ad jus commune.
11. Praxis tenet confectionem inventarij necessariam esse.
12. Exequutores testamenti ex causa confectionem inventarij omitteutes jurare debent.
13. Inventarium etiam uxor conficere tenetur.
14. Inventarium intra tricesimum diem confici debet.

Hodie quemlibet* relicta sibi hæritatem aut adire, aut repudiare posse nulli dubium est; quâvis olim in necessarijs, & suis hæredib⁹ id aliter observabatur.

qui-

quibus hoc beneficium abstinendæ & repudiandæ hæreditatis nõ competebat, per express. text. in §. si autem. *Instit. de hæredum qualitatibus*.
 2. & different. Verùm tamen * sicut unusquisq; liberam habet voluntatem adeundi vel repudiandi hæreditatem, ita si jam adierit, aut si immiscuerit se hæreditati, non habet ampli⁹ facultatem ejus relinquendæ, siue sit hæres ex testamento, siue ab intestato, per exp. text. in §. extraneis. *Instit. eod. de hæred. qualitatibus*. & differen. Sicut è contrario semel repudiatam hæreditatem nemo ampli⁹ adire potest, text. in l. sicut. in verbis: *Sicut major viginti quinq; annis antequam adeat, delatam repudiens successionem post querere nõ potest: ita quesitam renunciando nihil agit, sed jus quod habuit, retinet. C. de repud. vel abst. hæred.* Licet hæc postmodum ab Imp. Justiniano ad æquiores & benigniores sententiam revocata sint, per l. fin. *C. eod.* ubi suis hæredibus ad repudiatam hæreditatem intra trienniũ regressum patere disponitur. Quoniam igitur * sæpe hi qui adibant hæreditatem, siue ex testamento, siue ab intestato ad se devolutam, rerum suarum jacturam faciebant ob id quòd creditoribus defuncti omnia de-

bita solvere tenebantur, etiam si defunctus plura debuerit quàm in bonis & facultatib⁹ reliquisset; idcirco jure veteri, ne hæredes præcipitanter adeundo hæreditatem involveretur hujusmodi debitis & oneribus hæreditarijs, dabatur illis spatium deliberandi unius anni, quo videlicet tempore deliberare & cõsultare cum amicis possent, expediret ne ipsis adire vel repudiare hæreditatem sibi oblatam, prout de his intit. *C. de jure delib. & de adeund. hæred.* fusi⁹ disponitur. At * Imp. Justinian. 4 pro singulari sua prudentia & innata quadã benignitate, cùm videret, per hoc remedium non ita plenè consultum esse hæredibus: quippe cum etiam post accuratã deliberationẽ, si fortè præter opinionem damnosam, nimioq; ere alieno gravatam adijissent hæreditatem, nihilomin⁹ creditorib⁹ hæreditarijs in solidũ satisfacere tenebantur; aliud efficacius atq; hæredibus tuti⁹ remedium introduxit, videlicet inventarij confessionem, quòd nihil aliud est quã descriptio õnium bonorum defuncti juxta formulam ab eodem Imper. Justinian. præscriptam, faciendã; quæ extat in l. scimus. 22. *C. de jure delib.* Ubi omnes solennita-

tes ad confectionem huiusmodi inventarij necessariae, luculentissimè recensentur. Equidem verba textus ob prolixitatem ipsius legis hic adscribere minùs commodum esse duxi. Multa siquidè ex hisce solennitatibus consuetudine locorum remitti vel intendi videmus. Sanè* praxis hodierna apud nos obtinuit, ut neque creditores ad confectionem inventarij advocare, neq; venerabile signum crucis ad inventarij initium præponi, necessum sit, quâvis pietas Christiana etiam hoc fieri admittat; sed sufficiat illud confici manu Notarij publici in præsentia testium, vel ut hodie fieri solet, ad evitandam omnem fraudis suspicionem, coram Scabinis, qui iudiciū vicem obeunt, prout DD. in d. l. scimus. notant. Atque jã inde perspicere* potest, quæ utilitates redeant ad hæredem, confecto inventario rerum hæreditariarum, inter quas (ut reliquas brevitatis causa omittam) prima & præcipua hæc est, quòd non tenentur creditoribus vel legatariis ultra facultates in hæreditate repertas, per textum in d. l. scimus. §. & si præfatã. in verbis: *Sin verò creditores qui post emensum patrimonium nec dñ cõpleti sunt. superve-*

*niant, neq; ipsum hæredem inquietare concedantur, neq; eos qui ab eo comparaverint res quarum precia in legata vel fideicommissa vel alios creditores processerunt, & infra: Sin verò postquam adierint, vel sese immiscuerint, presentes vel absentes inventarium facere distulerint, & datum jam à nobis tempus ad inventarij confectionem effluxerit: tunc ex eo ipso quod inventarium secundum formam presentis constitutionis non fecerint, & hæredes esse omnimodo intelligantur, & debitis hæreditariis in solidum teneantur: nec legis nostræ beneficio perfruatur, quàm contemnendam esse censuerunt. C. de jure delib. & de acund. vel acqu. hæredit. Ratio autem ejus rei subest, quia leges præsumunt eum qui inventarium conscribere prætermisit, bona subtraxisse, atque in usum suum convertisse, per text. in cap. hinc nobis. 2. §. si verò. in verbis: *Si verò non fecerit inventarium secundum hanc figuram, sicut prædiximus, non retinebit Falcidiam, sed complebit legatarios & fideicommissarios: licet pura substantia morientis transcendat mensuram legatorum datio. Et hoc dicimus non nostram minuentes legem quam posuimus, ut nihil de proprio dampnificentur hæredes creditoribus: sed dabit eis pœnam exactio sua malignitatis, cur transcederit leges, ex**

ges, ex
poterat
am qua
Novell
vella
glecto
rarij, n
etiam
vires h
teneat
diam
detrah
* lege
legare
totoru
uncias
tres un
des ma
ta live
expr
cidia, in
* Civili
de jure
secund
interp
cognu
dato
inven
prim
lib. 1. i
Qui h
vit, qu
cum on
se mov

get, ex quibus autē omnia agens, nihil poterat damnificari, sed ex diverso etiam quæ sunt ex Falcidia lege lucrari. Novell. de hered. & Falcid. Cujus novellæ is est sensus, quod hæres neglecto & omisso beneficio inventarij, non solum creditoribus, sed etiam legatarijs in solidum, licet vires hæreditatis non sufficiant, teneatur in tantum, ut nec Falcidiam de jure se concernentem detrahere possit. Falcidia etenim

7 *lege cautum erat, ne quis plus legare posset, quam dodrantem totorum bonorum, id est novē uncias; quarta verò pars, id est tres uncia bonorum apud hæres manerēt, & hæc de jure quarta sive Falcidia appellatur, per expr. text. in princ. Instit. de lege Falcidia. in fine. §. 1. Atque hæc de jure

8 Civili obtinent. Secus *verò est de jure Saxonico. Nam hoc jure secundum opinionem omnium interpretum istius juris, nemo cogitur ultra vires hæreditatis, dato etiam quod non confecerit inventariū. Moventur autem in primis generali dispositione tex. lib. 1. art. 6. cujus hæc sunt verba: *Qui hereditatem percipit; debita solvit, quatenus defuncti hereditas una cum omnibus bonis mobilibus, vel se moventibus durare noscitur, cum*

etiam auctoritate Jason. in la. ff. de legat. 1. num. 6. Et Alexand. in d. l. scimus. §. & si prefatam. C. de jure delib. qui dicit, quod hæres non teneatur ultra vires hæreditarias, si nō eo animo eam adiit, ut aliquid inde lucri faceret. Verum *pace il-

9 lorum dixerim, non video quare à jure cōmuni hac in parte discedendum sit. Nam etiamsi textus ille art. 6. generaliter loquatur, debita ab hærede non ultra vires hæreditatis esse solvenda; nō tamen excludit cōfectionē inventarij, quinimo idē innuere videtur in illis verbis, *quatenus hereditas defuncti sese extendit*. Quomodo etenim vires hæreditatis cognosci possunt, nisi inventario cōfecto? Nec mirum est *quod ubi statuta

10 & consuetudines Saxonum deficiant, ibi recurrendū sit ad leges & Canones, ad quarū observantiam unusquisq; obligatur, ut inquit gloss. Spec. Sax. lib. 2. art. 36. in fine. Illud verò quod ex auctoritate Jason. & Alexandri adfertur, ad forum cōscientiæ poti⁹ quàm ad cōtentiosū referri debet. Nam in illo foro nō consideratur subtilitas juris, sed æquitas solum juris naturalis sive Divini, quæ neminem ultra accepta gravari permittit, prout Abb. inc. in literis. de

raptorib. & in c. tua de usuris. Item Felin. in c. audivimus. in princ. de si-
monia. tenent, idq; per rationem. Quod qui non vult sentire com-
modum, nō debeat sentire onus. Prout nec illud obstat, quod pro-
brosam existiment confectiōe
inventarij defuncto, idq; per tex.
in l. 2. C. quando & quibus quarta pars
deb. in fine. ubi dicitur: Nihil tam du-
rum tamq; inhumanum esse, quā pu-
blicatione pompag. rerum familiarium
paupertatis detegi vilitatē, & invidia
exponere divitias. Nam ibi agitur
de inventario rerū pupilli, quod
tutores conficere tenentur; quo
casu non tam strictē confectio in-
ventarij requiritur. nam ex causa
potest tutoribus hæc necessitas
conficiendi inventarij remitti,
prout Obser. 58. Cent. 1. num. 5. & seq.
notavi. His itaq; & alijs quæ in cō-
trarium adferri possunt, non ob-
stantibus, firmiter tenendum est,
cōscriptionem inventarij omni-
no necessariam esse, nisi heres pe-
riculum & jacturam rerum suarū
incurrere velit, obligando se ad
solvenda omnia legata & debita
defuncti. Et ita * hodie non atten-
to eo quicquid in contrarium In-
terpretes juris Saxonici dicant,
practicari solet. Quod etiā Curia
sequitur, prout in causa inter tu-

tores liberorum olim Laurentū
Bolemowski & Petrum Pharmo-
copolam civem Sandomirien. an-
no 1591. Et in causa inter Ursulam
Adamowna, & Matthiam Ru-
cki cives Casimirien. anno eodē,
decisum fuit. Verum tamē * quia
hodie ut plurimum, loco institu-
tionis hæredum, exequutores tā-
tum testamenti assignari solent,
quemadmodum supra Obser. 15.
in fine dictum est; idcirco putarē
melius quidem & tutius illos fa-
cturos esse, si ad evitandas omnes
suspiciones, ad expurgandamq;
conscientiam suā, juxta disposi-
tionem juris cōmunis, inventa-
rium ōnium rerum & bonorum
defuncti conscribant. Quod si ta-
men illud ex aliqua urgēti & pro-
babili causa facere prætermise-
rint, mitius cum illis agendum
censerem, ut scilicet juramentū
præstent, quod nihil ultra ex sub-
stantia defuncti receperint, quā
quod in legata sive debita testa-
toris ab illis erogatū est; quod e-
tiam decisio Curia in causa exe-
quutorum testamenti cujusdam
Zabikowski feria quarta post fe-
stum Joannis Baptiste Anno 1591.
Et in causa itidem exequutorum
Andreæ Waska anno eodem fa-
cta, probat. Quod * etiā in uxore

locum
à mari-
cere te
glexer
singul
pellitu
glossi
C. quan
14. tur. O
est, qu
um co
mum
dum g
sed cum

OB

Fu
seu me
utrum
vel a
beant

1. Fun

2. M

3. P

4. F

5. Im

locum habet, quæ etiam de bonis à marito relictis inventarium facere tenetur, vel si id facere neglexerit, mediante juramento de singulis rationem reddere compellitur, juxta d. l. 2. & ibi etiam in gloss. in verbo *jurata*. §. *in exigendis*.

C. quand. & quib. quarta pars debeatur. Obiter autem * notandum est, quod hujusmodi inventarium confici debeat intra tricesimum diem, & non postea secundum gl. in verbo *statutum. in auth. sed cum. C. ad l. Falcidiam.*

OBSERVATIO XX.

Funeris expensæ & salaria, seu mercedes de servitæ familia, utrum deductæ prius are alieno vel ante ab hærede præstari debeant?

SUMMARIA.

1. *Funeris impensæ omne creditum præcedere solent.*
2. *Mors certa, dies verò mortis incertus.*
3. *Publicè interest ne corpora insepulta jaceant.*
4. *Funeraria impensæ, doti & omnibus creditoribus tacitam hypothecam habentibus præfertur.*
5. *Impensæ causa infirmitatis factæ, eodem privilegio gaudent.*

6. *Impensæ funeris pro modo facultatum & dignitate personæ faciendæ sunt.*

7. *Funeris appellatione quæ veniant.*

8. *Judex sive Magistratus de sumptibus faciendis ex æquo decernere debet.*

9. *Sumptum in funus faciens pietatis causa donandi animo fecisse videtur.*

10. *Uxor maritum pietatis affectu ex suo funerasse præsumitur.*

11. *Familie seu ministrorum salaria, utrum alijs creditoribus præferantur.*

12. *Jure Saxonico privilegium prælationis familie, ratione mercedis competit.*

13. *Familia proprio juramento de servitæ mercedem probare debet.*

14. *Probatio incumbit alleganti aliquem gratis inseruisse.*

PLANUM & perspicuum * est funeris impensas semper ex hæreditate deducendas esse, quas etiam omne creditum solere procedere, cum bona solvendo non sint, JC. Martianus in l. penult. ff. de relig. & sumpt. funer. disertis verbis probat. Facit text. in l. quesitum. 2. ff. de privil. creditor. & in l. fin. §. in computatione. 9. in verbis: In computa-

putatione autem patrimonij, damus ei (scilicet hæredi) licentiam excipere & retinere quicquid in funus expendit, vel in testamenti insinuationem, vel in inventarij confectionem, vel in alias necessarias causas hereditatis approbaverit sese persolvisse. C. de jure delib. Nec immerito hac prærogativa atq; privilegio impensæ funeris gaudent. Nam (ut JC. Ulp. in l. i. ff. de religiof. & sumpt. funer. tradit) qui propter funus aliquid impendit, cum defuncto contrahere creditur non cum hærede; unde æquum est, quod ab ejus hæreditate, sive potius ab eo qui defuncti personam repræsentat, hujusmodi sumptus repeti debeant.

2 At cum * mors sit certa, diem verò certum non habeat, ut in l. i. ff. de condit. & demonstr. habetur, sola cogitatione mortalitatis, quilibet præsumitur, id imprimis in votis habuisse, ne post obitum in sepulcrum corpus suum jaceat, néve ex substantia illius sumptus funeris deficient. Ac proinde ratio ipsa dictat, illum voluisse bona sua sumptibus funeris obnoxia esse, etiam ante quam æ alienum contraxisset, idq; ob incertitudinem horæ mortis, ut superius dictum est. Quanquam ejus rei etiam alia red-

3 di potest ratio, quod * nimirum

publicè inter sit, pietasq; Christiana suadeat, ne corpora insepulta jaceant, néve quis ob æris alieni gravitatem sumptibus funeris carere cogatur. Publica verò semper præferri privatis, notoriū sit. Quod adeò verum * esse DD. juris 4 cōmuniter statuunt, ut talis impensa funeraria præferatur, non solum omni credito tacitam hypothecam habenti, verum etiam doti uxoris, per express. text. in l. impensa. 18. & l. sequ. ff. de relig. & sumpt. funer. Quamvis de eo magna inter eosdem sit cōcertatio, utrum videlicet ei doti, quæ tacitam, an verò etiam ei quæ expressam hypothecam anteriorem habet, præferatur? Et Bart. in l. i. ff. soluto matrim. indistinctè loquitur, funeris impensas doti præferri. Quem & alij sequuntur, idq; propter publicam utilitatem, & necessitatem sepulturæ admittendum esse censent. Alij verò funerariā impensam non præferri doti, etiamsi dos tacitā tantum hypothecam habeat, existimant; atq; voces illas in d. l. penul. de relig. & sumpt. relig. (semper & omne) favore dotis restringendas esse dicunt, ut scilicet causam dotis nō comprehendant, per text. in l. fin. C. de jure dot. At Negusantius qui specialem

cialem
scripsi
dote
te. I
quia
impē
sæ hy
tacita
ff. de re
Barto
quanc
neq; i
fenter
quod
rur de
tacita
dem o
penfa
hypot
anter
dotis
credi
5 se * ita
eis, pu
di in
dico
æqui
pro
de pi
28. vi
6 * im
pro
perfo
l. art.

cialem tract. de pignor. & hypot. scripsit, hoc tantum admittit in dote tacitam hypothecam habente. Moveretur autem hac ratione, quia in jure non reperitur quod impensa funeris praeferatur expressae hypothecae anteriori, sed solum tacitae, per text. in l. *et si quis. 14. §. 1. ff. de relig. et sumpt. funer.* Atque ita Bartolum intellexisse affirmat, quandoquidem is neq; in hanc, neq; in illam partem aperit suam sententiam, sed simpliciter dicit, quod impensa funeraria praefertur doti; unde debet intelligi de tacita, non autem expressa: & tandem concludit ipse Negusan. impensam funeris omnibus tacitis hypothecis praeferri, nullis autem anterioribus expressis, sive sint dotis, sive aliorum quorumvis creditorum. Idem dicendum esse *se* * statuit, de expensis infirmitatis, puta, quae ob morbum defuncti in pharmacopolio vel in Medicorum salaria factae sunt, quibus aequiparantur impensae funeris, prout apud eundem Negus. d. tract. de pign. & hypot. 2. memb. 5. partis nu. 28. videre licet. Porro hujusmodi *6* * impensae funeris faciendae sunt, pro modo facultatum & qualitate personae, prout gloss. Sp. Sax. lib. 1. art. 22. notat. idq; per text. in d. l.

Et si quis. 14. §. hanc actio. 6. in verbis: *Hanc actio quae funeraria dicitur, ex bono & equo oritur. Continet autem funeris causa tantum impensam, non etiam ceterorum sumptuum. Equum autem accipitur ex dignitate ejus qui funeratus est, ex causa, ex tempore, & ex bona fide: ut neq. plus imputetur sumptus nomine, quam factum est: neq. tantum quantum factum est, si immodice factum est. Deberet enim haberi ratio facultatum ejus, in quem factum est; & ipsius rei quae ultra modum sine causa consumitur. Quid ergo si ex voluntate testatoris impensum est? Sciendum est nec voluntatem sequendam, si res egrediatur justam sumptus rationem: pro modo autem facultatum sumptum fieri. ff. de relig. et sumpt. funer.* Funeris autem * appellatione venire debet, quid *7* quid corporis causa, veluti unguentorum merogatum est, & pretium loci in quo defunctus humatus est: & si qua vestigalia sunt, vel sarcophagi & vectura, & quid quid corporis causa, antequam sepeliatur, consumptum est, per text. in l. *funeris. 37. ff. eod.* Nam monumenti impensam saltim necessariam & modicam repeti posse, JC. Marcellus respondisse fertur in textu. l. 1. §. *fin. ff. ad l. Falcidiam.* Judex autem * sive Magistratus *8* municipalis de ea aequitate, num

OBSERVATIONUM PRACTICARUM

videlicet sumptus pro facultate & dignitate defuncti facti sint, cognoscere & deernere debet, per express. text. in d. l. Et si quis. 14. §. fin. ff. de relig. & sumpt. fun. idque in tantum, ut interdum non debeat omnino admittere sumptum modicum factum, si fortè in contumeliam defuncti hominis locupletis modicus factus sit. Nam ut inquit J. C. Ulpian. non debet Judex hujus rationem habere, cum contumeliam defuncto fecisse videatur, ita eum funerando. d. l. ff. eod. Quem admodum * etiam is qui pietatis gratia sumptum fecit in funus, donandi non verò repetendi animo id fecisse videtur, nisi super hoc protestatus fuerit quo animo fecerit, per express. text. in d. l. Et si quis. 14. §. sed interdum. in verbis: Sed interdum is, qui sumptum in funus fecit, sumptum non recipit: si pietatis gratia fecit, non hoc animo, quasi recepturus sumptum quem fecit: & ita Imperator noster rescripsit. Igitur aestimandum erit arbitro; & perpendendum quo animo sumptus factus sit: utrum negotium quis vel defuncti, vel heredis gerit, vel ipsius humanitatis, an vero misericordia vel pietati tribuens, vel affectioni, potest tamen distinguere & misericordie modus: ut in hoc fuerit misericors vel pius, qui fu-

neravit, ut eum sepeliret, ne insepultus jaceret: non etiam ut suo sumptu faceret: quod si Judici liqueat, non debet eum qui convenitur absolvere. Quis enim sine pietatis intentione alienum cadaver funerat? oportebit igitur testari, quem & quo animo funerati, ne postea patiatur questio. ff. eod. Quod in * uxore potissimum maritum lo funerante praesumitur, illam videlicet pietatis affectu de suo impensas erogasse, neque eas ex hereditate defuncti recuperare velle, nisi hoc cum consensu heredum faciat, vel super hoc protestata sit; prout glos. Spec. Saxon. d. lib. 2. art. 22. in addit. notat. Regulariter enim secundum Magdeburg. is qui hereditatem adiit, tenetur solvere exequiarum impensas, in addit. ibid. quod etiam praxis tenet, & in Curia inter Socha actorem & Gizowski citatum, anno 1591. ita pronunciatum fuisse constat. Sed an etiam * familiae seu ministrorum salaria ante omnes alios creditores persolveri debeant, non ita planum & perspicuum est. Nam licet illud negari non possit, quod merces deservita familiae omnino debeat; utpote quod aequitas ipsa atque adeo sacra scriptura suadeant, operariis non esse mercedem retinendam per

per diem. *Levit. c. 19. Tob. c. 4. Dent. ronom. c. 24.* Et est pulcher locus *Malac. 3.* ubi dicitur, quod Deus accedet cum ijs in iudicium, qui defraudant mercenariū mercede sua: attamen nulla lex juris Civilis invenitur, quæ jus & prerogativam prælationis ratione salarii & mercedis deservitæ ministris attribuat; ut omnibus alijs creditoribus etiam hypothecarijs præferri debeant, sed tantummodo ut cum alijs creditoribus concurrant. Et ita quædam Curia¹² pronunciare solent. Secus est * de jure Sax. Nam ibi etiam hoc privilegium prælationis ratione mercedis deservitæ competere Interpretes ejus juris communiter statuunt. idq; per text. *lib. 1. art. 22.* in verbis: *De hereditate primum detur familie pretium pro meritu, usq; in diem obitus patrisfamilias, & ipsis mercenarijs usq; in diem tricesimum de alimentis provideatur, ut interim circumspiciant, si alicubi recipiantur.* Et in praxi ubique jus Saxonicum obtinet. Et ita observari in addit. ad gloss. *d. lib. 1. art. 2* & in differ. juris Civilis & Saxonici. *lib. 3. differ. 37.* traditur; idq; hac ratione, quod familia perpetuò habeat quasi tacitam hypothecam in bonis domini sui ex statuto juris Sa-

xonici, per textum superius allegatum. Quibus praxis etiam Curia adstipulatur, prout in causa cujusdam Romerowa cum Cybulski civium Crasnostaviensium feria sexta post festum S. Hedvigis Anno 1596. judicatum fuit. Præterea * ex dispositione istius juris, ¹³ aliud quoq; privilegium familiæ competere videtur, ut si nō constet, quātum alicui mercedis nomine debeatur, proprio ipsius juramento in hoc stet, prout ex eodem textu patet ibi. *Et si heres mercenario mercedem totius anni vel dimidij negaverit, hoc sacramentaliter contra illū obtinebit.* Circa quod privilegium duo sunt advertenda: primò, ut constet aliquem ministrum & famulum fuisse domesticum, prout verba illa *ipsis mercenarijs.* denotant. Nā ad alios quorum opera quis extra domum utitur, ut sunt advocati, procuratores & alij similes, hæc privilegia juris Saxonici non extendi, Interpretes istius juris testantur. Deinde ut probeatur de pretio cōventum fuisse, per express. text. *d. lib. 1. art. 22.* ibi. *Qui verò gratia vel nulla liberalitatis expectatione contentus, se in servitio collocavit. heredis nō nisi gratiam movere vel petere potest.* quod etiam glossa ibidem tangit.

git. Quamvis revera hoc ultimū ex primo, sine ulla probatione præsumi facile posse existimō, cū non sit verisimile quem gratis operas suas locare velle. argumēto *l. cū de indebito. ff. de probat.* Ideo

14. que * hoc casu alleganti, quem gratis in servijse incumbit probatio, per text. in *l. si ve possidetis. C. de probat.* & in *l. ab ea parte. ff. eod. l. fin. in pr. ff. quod metus causa.*

OBSERVATIO XXI.

Mortuo filio vel filia absq; liberis, utrum ascendentes soli, id est pater & mater; an verò cū ijs etiā collaterales, puta fratres & sorores ad successionem illius ab intestato admittantur?

SUMMARIA.

1. Successio tristis & luctuosa, quæ obvenit parentibus post mortem liberorum.
2. Liberi parentibus non parentes liberis, secundum ordinem naturæ succedere debent.
3. Fratres defuncti, jure veteri excludantur a successione filij defuncti.
4. Ascendentium gradus in jure Polonico non habet locum.
5. Ad successionem filij defuncti, una

cum parentibus fratres admittuntur, idq; jure novissimo.

6. Jure veteri pater excluderat matrem à successione filij defuncti, quod hodie nova constitutione abrogatum est.
7. Jure Saxonico pater excludit matrem, & item mater fratres defuncti.
8. Ascendentes post mortem patris vel matris num excludant collaterales nec ne?
9. Parentum appellatione ascendentes veniunt.
10. Jure Saxon. ascendentes in infinitum excludere videntur collaterales, & quanquam hac in parte sint interpretum istius juris opinioniones.
11. Equitati congruit ut ascendentes aequaliter cum collateralibus admittantur ad successionem defuncti fratris.
12. Auctoris sententia, quod pater & mater, non verò reliqui ascendentes excludere debeant fratres defuncti.
13. Qui proximior gradu, propior ad successionem.

Tristis * & luctuosa successio, i atque ingrata hæreditas, quæ parentib' obvenit post mortem liberorum, appellari solet. Et ita eam vocat Imp. Justin. in princ. *Instit.*

stit. de
fin. C. co
2 ordo*
renti
succe
pinian
beris p
rentes
miserat
tura fin
tum. l.
Cū d
beris n
pulchr
hil inter
bonis li
juxta A
tibus,
zare de
prohibe
tu * is
veteri
exclud
one fra
in text
ex his
parsej
roseju
non e
dem n
tiam n
nuptijs
fuerit r
nias. E

stit. de SC. Tertulli. Et in l. sancimus. fin. C. commun. de successione. Est enim
 2 ordo* nature, ut liberi potius pa-
 rentibus, quam parentes liberis
 succedant. *Nonsic*, inquit JC. Pa-
 pinianus, *parentibus liberorum ut li-*
beris parentum debetur hereditas: pa-
rentes enim ad bona liberorum ratio
miserationis admittit, liberos verò na-
tura simul & parentum commune vo-
tum. l. scripto. 6. §. fin. ff. unde liberi.
 Cum omnia quæ nostra sunt li-
 beris nostris ex voto paremus, ut
 pulchrè JC. Tryphoninus in *l. ni-*
hil interest. 50. §. sed nunquid. 2. ff. de
bonis libertorum. tradit. Neq; enim
 juxta Apostoli dictum filij paren-
 tibus, sed parentes filijs thesauri-
 zare debent. in *c. cum Apostolus. 6. §.*
prohibemus de consensibus. Et ideo intui-
 5 tu* istius ordinis naturalis, jure
 veteri Codicis, fratres germani
 excludebant parentes à successi-
 one fratris defuncti, ut videre est
 in textu d. *l. sancimus fin. ibi. Ut si quis*
ex his ab hac luce fuerit subtrahendus,
parse ejus quam lucratus fuerat, ad libe-
ros ejus vel nepotes concedatur: quibus
non extantibus ad fratres suos ex co-
dem matrimonio progenitos, vel si e-
tiam non supersint, ad fratres ex alijs
nuptijs procreatos; cumq; nemo eorum
fuerit relictus, tunc ad patrem perve-
niat. Et infra ibidem: Tunc ad ulti-

mum locum pater à legibus conclame-
 tur, & sui filij nō gratam hereditatem
 relictā, sed triste lucrum sibi lugeat ac-
 quisitum. *C. eo commun. de success.* Quæ
 juris* dispositio, etiamnum in 4
 hoc Regno jure nobilium obti-
 net, quo jure duō tantum gradus
 successionum, puta descenden-
 tium & collateralium locum ha-
 bent. Ascendentium verò uti mi-
 nus naturali ordini conveniens,
 omnino exclusus est, nullaque
 prors⁹ inter equestris ordinis ho-
 mines, ascendentium fit successio.
 Verumtamē jure civili quamvis
 parentibus non videatur deberi
 filiorū hereditas propter votum
 parentum, & naturalem erga fi-
 lios charitatem: turbato tamen
 ordine mortalitatis non min⁹ pa-
 rentib⁹, quam liberis piē relinqui
 debet, prout idem JC. Papinian.
 in *l. nam & si. 15. in pr. ff. de inoff. testā.*
 pulchrè disponit, idque ratione
 miserationis, ut scilicet habeant
 solatiū propter liberos amissos,
 quemadmodum superi⁹ dictum
 est. Sed jam* jure novissimo, jus 5
 illud verus Codicis, quo pater ex-
 cludebatur à fratribus defuncti
 abrogatum esse liquidò constat,
 idq; per text. in *Novell. 118. c. si igitur*
2. Et in Auth. defuncto. his verbis:
Defuncto sine liberis filio, parentes si
 soli

foli sunt, succedunt, salva gradus sui prerogativa: si pari gradu sunt, pariter succedunt: paternis quidem dimidia, maternis verò alia dimidia delata, licet sit dispar eorum numerus. Sed si cum parentibus fratres & sorores utrinque defuncto conjuncti supersint: vocantur cum ascendentibus gradu proximis, ita ut viriles portiones fiant; exclusa prorsus omni differentia sexus & patrie potestatis, ubi nulla secundarum nuptiarum fit mentio. C. ad SC. Tertullian. Unde perspicuum est, quòd ad successionem filij defuncti, non solum parentes, sed etiam fratres unà cum parentibus admittantur. Et quod de parentibus hic dicitur, non de patre solum, verum etiam de matre accipiendum est. Licet enim olim jure veteri pater in successione filij præferèbatur matri, tanquam agnatus cognato, per expr. text. in l. in successione. 2. C. ad SC. Tertullianum. & in §. præferuntur. 3. Instit. eod. hoc tamen postmodum Imp. Justinian. se correxisse profitetur his verbis: Sed nos constitutione quã in Codice nostro nomine decorato posuimus, matri subveniendum esse existimavimus: respicientes ad naturam, & puerperium, & periculum, & mortem sæpe ex hoc casu matribus illatam. §. sed nos. 4. Instit. de SC. Ter-

tullian. Quis enim, ut idem Imper. Justin. inquit, mulierum nõ misereatur propter partus periculũ, & liberorũ procreationem? per text. in l. assiduus. 12. C. qui potior. in pigna. habeant. Et alibi dicitur, quòd infans ante partũ matri sit onerosus, in partu dolorosus, post partum verò laboriosus. c. ex literis. 2. de convers. infidel. Hodie igitur de jure civili beneficio Constitutionis Imp. Justin. mater cum patre successivè ad successionem filij admittitur, per jura superius allegata. Verum de *jure Saxon. quod in praxi ob-

7

tinet, juxta dispositionem veteris juris civilis, pater solus succedit filio, exclusa matre & fratribus defuncti; sed patre non exstante, tum demum mater succedit exclusis omnibus collateralibus, de quo est singularis textus Spac. Sax. lib. 1. art. 17. cujus hæc sunt verba: Moritur autem vir sine liberis, pater si fuerit superstes, sin minus vocetur mater, & uterque in successione fratribus præferatur. Et quamvis alij inter bona à patre vel aliquo ex linea paterna acquisita; & ea quæ filius à matre vel de linea ipsius acquisivit, distinctionem faciãt, ut nimirum in illis solus pater, in his verò sola mater excluso patre filio succedat.

Ita

Ita tenet Bartol. *in auth. itaq. C. cō-*
muni. de successionib. quod indistin-

ctè, primò pater, deinde mater
 exclusis collateralib⁹ ad succeſſi-
 onē filij admittatur, idq; propter
 expref. diſpoſitionē juris Saxon.
d. lib. 1. art. 17. In ijs enim bonis quæ
 omni jure ſunt filij, cū uterq; pa-
 rēs par jū habeat, & æqualis utri-
 que parēti etiā ex præcepto Divi-
 no pietas & reverētia debeat; meri-
 to etiam æquali jure in ſucceſſi-
 one gaudere debent, ſervato
 tamen ordine ſucceſſionis, teſte
Covarruvia in tit. de ſucceſſionib. ab
inteſt. num. 5. Quod etiam praxis
 Curia probat, prout in cauſa in-
 ter Inſtigatorem & Gorskia Cz-
 zynska, feria ſexta poſt feſtum
 Aſſumptionis Beatae Mariae Vir-
 ginis Anno 1601. judicatum fuit.

8 Cæterum* poſt mortem patris &
 matris defuncti, utrum avus &
 avia, & ulteriores aſcendentes
 ſuccedant defuncto cum fratri-
 bus & ſororibus ipſius defuncti;
 an verò eos excludant dubitari
 poteſt? Et jure quidem civili cō-
 munis eſt DD. juris & gloſſæ *in d.*
c. ſi igitur. Novell. 118. conſuſio,
 avum & aviam alioſq; in infinitū
 aſcendentes cum fratribus & ſo-
 roribus defuncti æqualiter in ca-
 pita ad ſucceſſionem vocari, neq;

id mirum videri debet, ſiquidem
 hoc jure pater & mater non ex-
 cludant fratres defuncti à ſucceſ-
 ſione illius. Ergo multò minus
 avus & avia illos excludere poſ-
 ſunt. Quinimò illud potius alicui
 dubitationē movere poſſet, cur
 fratres & ſorores nō debeant ex-
 cludere avum & aviam, & alios
 aſcendentes, cum nulla eam in rē
 diſpoſitio legis expreſſa reperia-
 tur, ſed tantū in legibus patris
 & matris mentio fiat, non aliorū.
 Equidem deficientibus patre &
 matre, avuū & alios aſcendentes
 juxta gradus prærogativam voca-
 ri ad ſucceſſionem nepotis, ex i-
 pſo textu dictarum legum civili-
 um colligi poſſe exiſtimo. Nam
 haud fruſtra mea quidem ſenten-
 tia ab Imp. Juſtin. *in d. auth. defun-*
cto. verba illa (Vocantur cum aſcen-
dentibus gradu proximis) Et in d. c. ſi
igitur (pater autem aut mater, aut alij
parentes eis ſuperſint) addita ſunt.
 Proximus etenim in jure is dici-
 tur quem nullus præcedit, per
 text. *in l. proximus. 29. ff. de verb. ſi-*
gnif. Atqui deficientibus patre &
 matre avus tunc cenſetur proxi-
 mus parens, qui tempore delatæ
 hæreditatis ſuperſtes eſt, per tex.
in l. 1. §. proximus. ff. unde cognati. De-
 inde * explorati juris eſt, paren-

tum appellatione ascendentes in infinitum accipiendos esse, per express. text. in l. quig. 4. §. parentem. 2. ff. de in jus vocand. & in l. justa. 201. patris nomine avus quoq; demonstrari intelligitur. ff. de verb. signif. Et hæc jure quidem civili
 IO obtinent; at de jure *Saxonum, quemadmodum pater & mater à successione filij demortui removen-
 vent fratres & sorores ipsius; ita etiam avus & proav⁹ alijq; ascendentes in infinitum eosdem excludere videntur, idque propter generalem dispositionem istius juris, in d. art. 17. lib. 1. unde colligitur talis regula. Quod quoad ad sunt parentes defuncti, tam diu excluduntur fratres & alij collaterales. Licet enim textus ille d. art. 17. patris tantum & matris faciat mentionem, tamen consuetudine introductum & receptum est, ut quamdiu extant ascendentes, tandem collaterales ad successionem non admitti. Interpretes juris Sax. statuunt idque ex ea ratione, quod patris appellatione avum & alios ascendentes designari, paulo ante dictum sit. Fateor *juri communi & æquitati conformem esse illorum sententiam, qui etiã hoc jure fratres & sorores aliosq; collaterales, à successione defuncti

fratris per avum & aviam aliosve ascendentes non debere excludi, sed unã cum illis ad successionem vocandos esse existimant, prout id Grochicius nostras, in sua methodo juris Magdeburgensis multis rationibus probare contendit, atq; hanc viam uti mediã in ambiguis eligendã esse omnino suadet. Mihi *tamen in hoc trivio 12 diutius insistenti, quavẽ ex hisce DD. opinionibus probanda & eligenda esset sententia penitus consideranti, venit illud in mentem, in dubio non esse recedendum à verbis statuti, per express. text. in l. 1. §. licet. 20. ibi. in re igitur dubia melius est verbis edicti servire. ff. de exercitor. action. Deinde quod in correctorijs etiam si eadem vel major ratio adsit, minimè concedatur extensio, per express. text. in l. precipimus. 32. in verbis: Quicquid autem hac lege specialiter non videtur expressum, id veterum legum constitutionumque regulis omnes relictum intelligant. C. de appellat. Et alibi Imperat. Justin. ait: Quod non mutatur, quare stare prohibetur. l. sancimus. 27. in pr. C. de testamentis. Atqui in textu d. art. 17. nullum omnino verbum habetur de avo & avia alijsve ascendentibus, sed solum de patre & matre fit men-

tio, quorum respectu corrigitur
 jus commune, quod fratres & so-
 rores, & alios collaterales unâ cū
 illis ad successionem admittit.
 Igitur consequens est, quod hoc
 statutū de patre & matre non de-
 beat extendi ad avum & aviam.
 Quapropter existimarem ego lō-
 getur iorem esse rationem, si ver-
 ba *d. art. 17.* ad litteram accipiātur.
 Nec obstat quod ex legibus civi-
 libus superius adductum fuit, no-
 mine patris avum quoq; demon-
 strari. Id enim eatenus verum est,
 quando patris vel parentum ab-
 solutē fit mentio: at quando hæc
 verba exclusivē seu potius (ut
 ita dicam) successivē ponuntur,
 nequaquam ulterius extendi de-
 bent, quam prout in se sonant.
 Nam quod pater primum exclu-
 dat matrem, deinde verò mater
 fratres defuncti, verba *d. ar. 17.* ex-
 pressè restantur. Unde cum ibi
 dicatur, quod mater in successio-
 ne præferatur fratribus, ducto à
 contrario sensu argumento, con-
 sequenter dici potest, quod nem-
 pē nō extante matre vocand⁹ ef-
 fet frater ad successionem fratris
 defuncti; non verò avus aut avia
 aliqvē ascendētes, quorum nulla
 ibi, sed nec alibi in toto jure Saxo-

nico hujus rei fit mentio. Et ideo
 hanc quoq; sententiam præcipu-
 os quosdam Interpretes istius ju-
 ris sequutos fuisse Stanislaus Ei-
 chlerus Advocatus Provincialis
 juris supremi Magdeburgensis
 Castri Cracoviensi in sua figura
 seu tabula successionum notat;
 Non inficior, quod in Curia Rega-
 li in causa inter Christophorum
 Sommer, & Paulum Klugen An-
 no 1593. feria sexta ante Domini-
 cam Palmarum in successione ne-
 ptis aviam, non autem fratrem
 distinctum, seu ex uno tantū la-
 tere conjunctum præferendam
 esse, decisum fuit. Nam id fortasse
 ea ratione factum fuisse puto,
 quod frater uterinus seu distin-
 ctus, remotior sit gradu. Et ideo
 nō solum ab avo, sed etiam à fra-
 tre indistincto excluditur, juxta
 dispositionem istius juris per tex.
Spec. Sax. lib. 2. art. 20. idq; ob eam
 causam, quia * qui proximior
 gradu prior ad successionem,
 prout ex textu *lib. 1. art. 3.* colligi-
 tur. Quantum autem remotio-
 res sint fratres distincti, id est uno
 tantū latere conjuncti ab indi-
 stinctis, vide quæ supra Cent.

I. Observ. 65. num. 4.
 notavi.

OBSERVATIO XXII.

Maritus uxori, & è contra uxor marito, num ab intestato succedat?

SUMMARI A.

1. *Vir & uxor sibi invicem non succedebant, lege XII. tabularum.*
2. *Edictum unde vir & uxor admittit conjuges ad mutuam successionem.*
3. *Imp. Justiniani circa successionem conjugum nova dispositio.*
4. *Dives vel inops quando quis dicatur, iudicis arbitrio standum est.*
5. *Maritus uxori quomodo succedat jure Saxonico.*
6. *Legitimam successoribus maritus ex bonis mobilibus relinquere tenetur.*
7. *Mobilia qua dicantur.*
8. *Maritus redditus & census annuos ex bonis uxoris non percipit.*
9. *Pecunia utrum censeatur esse res mobilis nec ne?*
10. *Uxor quomodo in bonis mariti succedat.*
11. *Donatio propter nuptias seu dotilitium quid dicatur?*
12. *Utensilia, qua & Gerada appellantur, quid sint.*

Lege *XII. tabularum vir & uxor sibi invicem non succedebant, sed excluderentur per fiscum, ut not. in l. i. C. unde vir & uxor. idque ob eam causam, quod nulla prorsus inter eos sit sanguinis conjunctio, sed tantum causa & principium adfinitatis dicantur, per text. in l. non facile. 4. §. sed quoniam. 3. ff. de gradibus & adfin. Quod postea jure novo immutatum est. Nam jure primum prætorio* introductum fuit edictum 2 unde vir & uxor, quo viro ab intestata uxore, & vicissim huic ab illo, quoties deficit omnis parentum, liberorumvè aut propinquorum legitima & naturalis successio, conceditur bonorum possessio excluso fisco, per textum in §. sede eos. 2. vers. alia. Instit. de bonor. possessione. Ratio est, quod inter conjuges sit indissolubile consortium omnis vitæ, & Divini atque humani juris communicatio, per text. in l. i. ff. de ritu nupt. quæ societas uxorem quodammodo dominam facit rerum mariti, ut inquit JC. Paulus, in l. 1. ff. de action. rerum amotarum. Quinimò* Imperat. Justin. hoc amplius juri prætorio addidit, ut scilicet cum mortuus alter conjunx locupletior fuerit, succedat superstes

perstes etiam cum liberis, idque juxta dispositionem text. in *auth. praterea. C. unde vir & uxor.* cujus hæc sunt verba: *Praterea si matrimonium sit absq. dote, conjux autem premoriens locuples sit, superstes verò laboret inopia, succedet una cum liberis communibus, alteriusvè matrimonij in quartam si tres sint vel pauciores. Quod si plures sint, in virilem portionem: ut tamen ejusdem matrimonij liberis proprietatem servet, si extiterint: his verò non extantibus, vel si nullos habuerit, potietur etiam dominio, & imputabitur legatum in talem portionem.* Ratio autem hujus benignitatis & dispositionis Imp. Justin. secundum DD. hæc est, ne conjux superstes inops, post mortem alterius cogatur è mendicata stipe vivere in opprobrium & ignominiam defuncti; quo pacto procul dubio honor bene transacti matrimonij, & communium liberorum fama, atq; bona existimatio læderetur, prout in *l. unum ex familia. 67. §. fin. ff. de legat. 2.* habetur. Cum & aliàs in matrimonio quotidie multi & varij casus emergant, quorum alterutrū cōjugum participem esse oportet, ut dicitur in *l. si cum dote. 22. §. si maritus. 7. ff. solut. matr.* Hæc autem non solum in uxore procedunt,

sed etiam in marito inopē, quando uxor premortua fuit dives, secundum gloss. in verba *d. auth. praterea. in princ.* Quando *verò 4 conjux dicatur inops vel dives, relinquendum esse arbitrio Judicis, gloss. ibid. in verbo *locuples.* notat. Judex enim considerare debet substantiam ejus, qui dicit se inopem, an sufficiat ei ad victum & vestitum congruum pro qualitate personæ. Nam nobilis nō potest dici dives, de eo de quo rusticus diceretur dives, argum. *l. si filia 43. ff. de legat. 3.* Rusticorum enim cibaria solent esse panis grossius non albus, item caseus, cepe, & fabæ, non autem pulli, & alia delicata cibaria, ut notat gloss. in *l. servis urbanis. 99. in princ.* in verbo *cibarijs. ff. de legat. 3.* Nec refert, sive postea conjux superstes efficiatur dives; nam propterea illud quod ex bonis conjugis premortui consecutus fuerat, nō amittit, quia qualitas paupertatis ipsius cōjugis inopis, requirebatur tempore mortis alterius conjugis divitis, quæ cū eo tempore semel adfuerit, sufficit, ut id beneficium perpetuò duret, prout Tiraquell. *tract. cessante causa. 2. parte limit. 4. nu. 2.* tradit. Sed hæc jure Civili obtinet, quod in praxi ho-

die locū non habet, prout in causa Klopocki & Pigulina feria secunda post Dominicā Oculi Anno 1592. tum & in causa Gorlicki & Meracki feria sexta post festum SS. Simonis & Judæ Apost. Anno 1592. eodē decisum fuit. Et ideo * jure Saxonum, quando agitur de successione mariti in bonis uxoris defunctæ, id nō attenditur, prout neque illud, an uxor præmorta fuerit dives, & maritus superstes inops; item an matrimoniū fuerit sine dote, vel an dos data sit. Indistinctē enim maritus etiā liberis extantibus uxori succedit, nō solum in dote quam in pecunia numerata attulit ad maritū, sed etiā in alijs omnibus bonis mobilibus, & paraphernalibus, quæ videlicet ultra dotem datam uxor reliquit, exceptis immobilibus & utensilibus id est Gerada, per express. text. Spec. Saxo. lib. 1. art. 31. in verbis: *Maritus & uxor bona inter se possident indivisa. Si autem viro vivente mulier decesserit, nulla mobilia præter utensilia; proprietatem verò si possidet in proximum hæredē relinquet.* Cui ad stipulatur etiam text. lib. 3. art. 76. ibi. *Et si postea uxor decesserit, vir obtinet plenum jus in omnibus bonis mobilibus, exceptis adificijs & suppellectili.*

Et ita quotidie practicatur, prout etiā in Curia in causa inter tutores liberorum olim Laurentij Bolewski, & Petrum Pharmocopolam civem Sandomiriensem Anno 1591. & in causa inter Zabokrzycki, feria tertia ante festum S. Catharinæ Virginis & Martyris An. 1594. ubi dicitur quod uxor viro acquirat scilicet mobilia, pronunciatum fuit. Quæ tamē eatenus obcinet, quatenus pactis dotalibus aliter cautum non est, ut potē, quod uterq; conjux post mortem suam reservet sua bona mobilia hæredibus. Itē si consuetudo loci nō sit in oppositum, jubens conjugī superstiti quotam hæreditatis, utpote tertiam vel dimidiam assignari; nā tunc maritus nō admittitur ad mobilia simul cū hæreditate capienda, sed ea cum hæreditate cōfunduntur prout gloss. d. art. 31. in pr. notat. Ac * præterea illud hic attendi debet, ut salva maneat legitima liberorum & parentū, si eam aliunde consequi non possent nisi ex bonis mobilibus, quæ post mortē uxoris cedunt marito; legitima enim jure naturæ liberis debetur, per text. in l. scripto. 7. in fin. ff. unde liberi. Et in l. cum ratio. 7. ff. de bonis damnat. Ideo nullo statuto vel consue-

confu
ut no
inoff. t
legiti
& ea
re na
mum
7 cid. Q
lia glo
fine tra
pellari
locum
cora, p
tame
bentu
prædi
non in
mobil
eā rati
in l. et
rei jud
seunt
ctu, &
sideru
8 2. Obfer
tus in
illost
vivēt
ranc,
lib. 3. in
ditus,
ipsa po
ros ab h
pensio v

consuetudine eis auferri potest, ut notatur in *Auth. novissima. C. de inoff. testam.* Idem dicendum est de legitima parentibus debita, cum & ea debeatur ascendentibus iure naturæ. ut est text. in princ. §. *primum itaq.* Novell. I. de hered. & *Falcid.* Quæ verò * dicantur mobilia, gloss. Spec. Sax. lib. I. art. 52. in fine tradit, dicens: *Bona mobilia appellari, quæ facile de uno loco in alium locum moveri possunt, ut sunt servi, pecora, pecunia, & alia mobilia.* census tamen & redditus annui, qui debentur uxori ex ejus fundis vel prædijs: item debita hæreditaria non inter mobilia, sed inter immobilia censeri debent, idq; ob eā rationē, quia (ut inquit Bald. in l. etiam. num. 8. in fin. C. de execut. rei judic.) præstationes quæ renascuntur & repullulāt sunt in fructu, & ōne quod est in fructu possidetur vel quasi, ut notat Gail. lib. 2. *Observ. 19. num. 1.* Et ideo * maritus in his uxori non succedit, sed illos tantum census percipit, qui vivēte adhuc uxore solvi debebant, per express. text. in d. art. 76. lib. 3. in verbis: *Census etiam & redditus, qui in mulieris fuerint bonis, si ipsa post dies ad solvendum deputatos ab hac luce decesserit, census & pensio viro pertinet, quasi stipendium*

deservitum, sicut heredum esset, si virum non duxisset, ubi textus veteriores ita habent: *si census & redditus aliquis ad mulierem pertinebat, interimq; eo non percepto obierit, ad maritū census hujusmodi pertinebit.* Rationem ejus rei glossa ibid. in verbo *si ipsa post.* ponit, quod videlicet iustē id eveniat; ex quo quidem ille uxore usq; ad tempora census providebat, cōvenientius est; ut ille census redditusve illius anni, cujus solutionis terminus, ante mortem uxoris advenerat, percipiat, quā hæredes qui nullam sibi provisionem fecerunt; alioquin debita hæreditaria, item census & redditus annui, quorum terminus solvendi adhuc imminabat: post mortem uxoris nō ad maritum, sed ad hæredes defunctæ uxoris spectare debent. Secus est, si * uxor mutuasset alteri pecuniam pro annua pensione, tūc marit⁹ post mortem uxoris consequitur hujusmodi pecuniā mutuatam, quæ reputatur inter bona mobilia. Pecunia enim quæ datur pro rebus mobilib⁹ inter mobilia, & è contra, quæ datur pro immobilib⁹, inter immobilia reputatur, ut tradit Gail. *Observ. II. lib. 2. num. 10.* Et aliàs constat pecuniæ usum esse fragilem; & secundum

dum DD. communem opinionē, ijs rebus comparari quæ servando servari non possunt, per text. in l. cum in fundo. 78. §. si fundus communis. ff. de jure dot. ibi. sed ita, ut nō vice corporis habeatur. Et in §. si verò univēsa. Novell. de nupt. coll. 4. ibi: in pecunijs aut in alijs mobilibus rebus &c. Unde colligitur, quod cēsus & redditus annui, quando debētur ex re immobili pro illis obligata inter immobilia: quando verò debētur ex obligatione personali, inter mobilia reputentur, Gail. d. loco. Et ita praxis tenet. Ex
 10 adverso * quando uxor marito succedit, distinguendū est inter personam nobilem sive equestris ordinis, & ignobilem puta civem aut rusticum. Eo etenim casu, quando maritus fuit nobilis seu equestris ordinis uxori debentur donatio propter nuptias, quæ & dotalitium appellatur, Utensilia, vulgò Geradam appellare solent; item Sponsalicia largitas, & cibaria domestica. Et hæc omnia mulier accipit sine onere aliquo. Nō tenetur ex his satisfacere creditoribus mariti defuncti. Donatio
 11 propter * nuptias sive dotalitium vulgò Vviano dicta, secundum gl. jur. Munic. art. 22. in prin. ibi: tertia donatio dicitur propriè remune-

ratio quā maritus in bonis suis uxori in recompensationem dotis constituit, idq; aut in rebus mobilibus, aut in immobilibus, quāvis in his constitui non potest dotalitium sine heredum consensu; quemadmodū nec in bonis feudalib; sine consensu domini, per textum Spec. Sax. lib. 1. art. 21. & art. 51. Sciendum verò licet donatio propter nuptias sive dotalitium, doti æquale esse debeat, per text. in auth. dos data. C. de donat. propter. nupt. Et in auth. æqualitas. C. de pact. convent. tam super dote. item §. est aliud. Instit. de donat. c. donatio. de donat. inter virum & uxorem. de consuetudine tamen istam æqualitatem non usq; adeò observari, Gail. lib. 1. Obser. 36. num. 10. probat. Utensilia * verò quæ vulgò Gera-
 12 dæ nomine continentur, nō tantum sunt omnia illa quæ ad ornatum corporis mulieris spectant, verum etiam ōne illud quod ad domum viri alicujus in cōmuni pertinet, prout gloss. juris Munic. art. 23. in princ. tradit, de quibus in textu d. art. 23. item Spec. Sax. lib. 1. art. 24. latissimè disponitur, & ego supra Cent. 1. Obser. 56. fusiùs tractavi. Sponsalicia * largitas est do-
 13 natio quam erogat vir equestris ordinis in uxorem, antequā cum
 ea ad

ea ad p
 text. S
 possib
 placue
 14 nicip.
 mestici
 victum
 quibus
 rini, po
 ipsius,
 22. & ju
 15 tur. A
 gnobi
 cus, eo
 ris est
 nuptia
 dotali
 unā cu
 ris Mu
 redib
 mensa
 Spec. S
 verò la
 lis nom
 mestici
 cipit
 nimis
 hil b
 consi
 dotal
 verum
 et a
 Munic
 tradit

ea ad prandium discubuerit, per text. *Sp. Sax. lib. 1. art. 20.* Licet aliàs posset fieri quodcumq; marito placuerit, secundum gl. juris Municip. *d. art. 22.* Cibaria* deniq; domestica sunt, quæ parata sunt ad victum illius anni & supersunt, in quibus suis ædibus sive curijs mariti, post tricesimum diē à morte ipsius, de quib⁹ *Spec. Sax. lib. 1. art. 22.* & jure Municip. *art. 24.* habetur. At quando* maritus fuit ignobilis, civis nimirum vel rusticus, eo casu, si uxori respectu dotis est cōstituta donatio propter nuptias, sive ut supra dictum est, dotalitium, eam tantum accipit unā cum utensilibus, per text. juris Municip. *art. 5.* de quibus, hæredibus mariti tam lectum quàm mensam parare debet, per text. *Spec. Sax. lib. 3. art. 38.* sponsalitiā verò largitatem uxor viri ignobilis non percipit, neq; cibaria domestica. Interdum verò etiam accipit quotā omnium bonorum, nimirum si uterq; conjugum nihil bonorum habuerunt, & per consequens nulla dos nullumvé dotalitiū inter ipsos intervenit, verum labore mutuo bona relicta acquisiverunt, prout jure Municip. *art. 22.* in gloss. ante finem traditur. Unde fit quòd tali casu

uxor marito succedat: aliquando in tertia, aliquando in quarta parte, aliquando etiā unā cum liberis defuncti mariti in sortem vel æquis portionibus, per text. *Spec. Sax. lib. 1. art. 21. & art. 24.* & jure Municip. *d. art. 22.* idq; secundum varias consuetudines locorum, & specialia plebiscita quarundā civitatum; nam & in hoc Regno jure Culmensi, quod omnes ferè civitates Prusliæ & Ducatus Masovix sequuntur, in dimidia parte bonorum cōjuges mutuo sibi succedunt. Plebiscitum verò civitatis Leopoliensis in tertia tantū parte bonorum conjuges sibi invicem succedere posse disponit, prout ex decisione Curix, in causa successorum Sebaldi Worczel & Stanislai Krasniczki civiū Leopoliensium anno 1605. sabbatho ante festum S. Stanislai in Majo facta, patet. Et ita in alijs passim civitatibus observatur. Quamvis hoc casu* quando uxor vult per-

rum bonorum: an verò ea relicta, velit retinere suam dotem & alia bona sua unà cum utensilibus. Et sic pronunciant Lipsenses, idque secundum glos. in *auth. quibus mod. natur. efficitur. legit. §. quoniam autem.* in verbo *quartam.* Unde colligitur, electionem habere mulieres accipiendi quid volunt. Quod etiā Curia sequitur. Et ita in causa inter Abrahamum Salomonovic Judæum & Annam Jansowa civis Wschoven. feriā quarta post festum Præsentationis B. M. Virg. Anno 1606. decisum fuit.

OBSERVAT. XXIII.

Dotalitium à priore marito uxori denominatum, utrum decedente uxore maritus secundarum nuptiarum ex bonis prioris mariti petere possit?

SUMMARI A.

1. *Maritus superstes jus omne in bonis mobilibus uxoris præ mortua obtinet.*
2. *Maritus dotalitium uxoris præ mortue ex bonis prioris mariti consequitur.*
3. *Dotalitium ad vitam duntaxat uxoris constituitur.*

4. *Dotalitium duobus modis jure Saxonico constitui solet.*

5. *Uxores dotalitria constituta habentes, dotem & alias res ad maritum importatas, nullo modo repetere possunt.*

6. *Conciliatio quorundam articulorum inter se pugnantium.*

7. *Maritus secundi matrimonij tenetur uxori in recompensam dotalitij à priore marito denominati, aliud dotalitium assignare.*

8. *Matrimonium novum, donationem quoque propter nuptias novam desiderat.*

9. *Fructus ex usufructu dotalitij à marito percepti oneribus matrimonij debentur.*

Glossa* Juris Municipalis ara. I. 22. versic. *Queritur, Dotalitium.* proponit, simulque determinat hanc quæstionem, quod videlicet mortua uxore maritus superstes jus omne uxoris mortuæ in bonis mobilibus obtineat, quod uxori competere videbatur de forma juris. De quo textus etiam Specu. Saxon. lib. 3. art. 76. ita disponit: *Si verò mulier interim alteri copuletur, copulatusque ad eam, & ad indivisa cū heredibus bona ingressus fuerit, & postea uxor decesserit, vir obtinet plenum jus in omnibus bonis mobilibus,*

exce-

exceptis edificijs & suppellectili. Un-
 2 de * liquido constat, secundum
 maritum dotalitium uxoris præ-
 mortuæ, quod in bonis prioris
 mariti habuit ex bonis illi⁹ repe-
 tere posse. Nam quemadmodum
 mulieri de jure cōpetebat dotali-
 tiū seu donatio propter nuptias,
 idq; in recōpensam dotis impor-
 tata, uti supra observatione præ-
 cedenti dictum est: ita & marito
 ipsius cōpetere debet, qui dotis
 loco dotalitium ab ipsa cōsequi-
 3 tur. In contrarium * tamen illud
 facere videtur, quod dotalitium
 ad vitā saltē uxoris constitui so-
 leat, & perinde sicuti ususfructus
 morte usufructuarij, ita dotalitiū
 morte uxoris finiatur. Dotalitiū
 etenim (prout gloss. juris Muni-
 cip. art. 22. inquit) seu ut alij volūt,
 donatio propter nuptias, aut vitę
 provisio dicitur esse beneficium
 illud, quod Imperatores ex spe-
 ciali gratia mulieribus post mor-
 tem viri ad vitam earum statue-
 runt. Quod etiam text. Spec. Sax.
 lib. 1. art. 32. innuere videtur his
 verbis: *Nulla mulier ususfructum sui*
dotalitij, sed nec ejus hæres potest fun-
di proprietatem sibi vendicare, quam-
diū appareat, quod in eo dotalitium
sit sibi concessum. Ex quibus verbis
 factis dilucidē constat, dotalitij u-

sumfructum morte uxoris extin-
 gui, & per consequens ad maritū
 secundi matrimonij nullatenus
 transmitti posse. Verū his * non 4
 obstantibus sciendum est, dotali-
 tium juxta dispositionem juris
 Saxonici, duobus modis consti-
 tui. Aut enim constituitur in cer-
 tis bonis immobilib⁹ nomine u-
 susfructus tantum, sive allodiali-
 bus sive etiam feudalibus, quibus
 post mortem mariti utitur, & fru-
 itur tempore vitę suę, post mor-
 tem verò ipsius redeunt ad hære-
 des mariti. Quemadmodū vicif-
 sim mulier vel parens ej⁹ marito
 solent ita paciscēdo promittere,
 ut maritus superstes quoad vi-
 xerit aliquid habeat ex bonis illi-
 us ad vitam suam, idq; fieri solet
 in casu soliti sine liberis matri-
 monij, quod inter nobiles perso-
 nas maximē observari Interpret.
 jur. Sax. testantur. Qui mos cōsti-
 tuendi dotalitij etiā apud nos ho-
 die inter equestris ordinis homi-
 nes servatur, & vulgò hujusmodi
 dotalitij constitutio dotis refor-
 matio appellari solet, prout in
 Stat. Regni sub litera *Reformatio.* &
 sub litera *Dos* videre licet. Et hoc
 casu hujusmodi ususfructus qui
 mulieri ex dotalitio prioris ma-
 trimonij cōpetebat, nequaquam

marito competit. Regulariter enim huiusmodi dotalitium nō i-
deo cōstituitur, ut defuncto ma-
rito ad uxore pertineat, sed saltē
ut mulier in dote secura sit; nam
sicut soluto matrimonio ad uxo-
rē dos redit, ita dotalitium redit
ad hāredes mariti, per text. in *l. u-
nica. §. illo proculdubio. C. de rei uxor.
actione.* Aut deinde à marito uxo-
ri pura & simplex dotalitij fit de-
nominatio, quod in recōpensam
dotis cōstitui solet, quo casu cum
dos ipsa bonis mariti veluti incor-
porata apud ipsum vel hēredes il-
lius permaneat, jure merito etiā
dotalitium uxori & hāredibus il-
lius in bonis mariti saluum & ille-
sum permanere debet. Regulari-
ter n. dos meretur dotalitium seu
donationē propter nuptias, per
text. in *authen. dos data. C. de donat.
prop. nupt.* Hinc fit, quod cū uxor
post mortē prioris mariti plenū
jus habeat sui dotalitij, maritus e-
ciam posterioris matrimonij jure
suo dotalitium illud cōsequatur;
quemadmodum & prior illi⁹ ma-
ritus dotem lucratus fuit. Omnia
siquidem mobilia uxoris cedunt
lucro mariti, per text. *Sp. Sax. lib. 1.
art. 31. & lib. 3. art. 76.* Quod & pra-
xis sequitur. & in Curia inter suc-
cessores Baptistæ Rovexla, & Ni-

colaum Witkowski anno 1604.
huiusmodi dotalitium à marito
posteriori ex bonis prioris mariti
peti posse, pronunciatum fuit.
Nam & * aliās ex cōmuni juris Sa-
xonici Interpretū opinionē ma-
nifestē apparet, quod mulieres à
suis maritis dotalitia constituta
habētes, nulla ratione dotem aut
res aliās ad maritū importatas, ex
bonis defuncti mariti recipere
possint, sed in dotalitio tantū cō-
stituto, quod illis ab hāredib⁹ ex-
tradi debet, acquiescere necesū
habeant. Licet prima fronte ex
cōtraria aliquot articulorum ju-
ris Saxonici dispositione, admo-
dum dubia & perplexa hęc quæ-
stio videatur. Articulus * etenim 6
32. lib. 1. dicit, cōjuges habere inter
se bona indivisa. unde gloss. con-
cludit, maritū non curatorio no-
mine bona uxoris ad se illata reci-
pere, sed velut jure pleni domini
acquisita, occupare. In contrariū
verò facit glossa *art. 21. lib. ejusdem.*
quæ dicit uxorem in compensa-
tionem dotis illatæ cōsequi do-
talitium. Quibus cōcordant tex-
tus *art. 27. lib. ejus. & art. 76. lib. 3. itē
juris Municip. art. 22. 23. & 24.* Qui
text⁹ simul omnes, volunt mari-
tum plenum jus & dominiū ha-
bere in omnibus mobilibus uxo-

ris, præterquam in Gerada & u-
rensilibus. Id tamen ita intelli-
gendum esse ratio juris atq; adeò
æquitas ipsa dicitur, si nimirum à
marito de dotalitio mulieri sit
prospectum sufficienter. Si enim
vel nullum dotalitium prorsus
habeat, vel habeat quidem, dotis
tamen & illatarum rerum ad ma-
ritum respectu tenuius, omnino
dotem suam unâ cum omni in-
teresse & fructib⁹ licitè repetere
posse, notat Zobel. *in addit. gloss. d.*
art. 31. lib. 1. Porro quèadmodum

- 7 *maritus posterior consequitur
dotalitium à priori marito uxori
assignatū; ita viceversa ille quoq;
dotalitium eidem cōstituere de-
bet. Nam sicut *novum matri-
monium novâ dotis constitutio-
nem desiderat, per text. *in l. stipu-
latio. ff. de jure dot. & in l. cū marit. §.*
Titius. ff. de pactis dot. ita ex adverso
etiam id quod dotis nomine illa-
rum est, novâ donationē propter
nuptias, id est novum dotaliti-
um desiderare videtur. Cū dos
& donatio propter nuptias pari-
bus passib⁹ ambulent, per text. *in*
l. cū multa. §. seu autem donatio. C. de
donat. ante nupt. Quod eatenus
procedit, in quātum dotalitium
uxori in recompensam dotis, à
priori marito constitutum fuit,

non autem si dotalitij nomine u-
susfructus tantum eidem sit assi-
gnatus. Nam ut supra dictum est,
nulla ratione hujusmodi ususfru-
ctus in maritum secundi vinculi
ita transferri potest, ut bonis illi⁹
commisceatur & incorporetur
quamobrem maritus quoque in
hoc passu cū nihil inde conse-
quatur, ad constituendum uxori
novum dotalitium minimè cogi
potest. Neq; *in proposito aliqua
videtur habēda ratio fructuum,
quos secundus maritus durante
matrimonio ex usufructu dotali-
tij percepit, ut eorum saltem re-
spectu dotalitium cōstituere de-
beat. Hi enim fruct⁹ propter sub-
cunda onera matrimonij marito
debentur; ideoque dotis esse vel
eam augere non censentur. per
text. *in l. dotis fructū. 7. ff. de jure dot.*
ac proinde nec etiā donationem
propter nuptias sive dotalitium
merentur, quæ solius dotis intui-
tu constitui debet.

OBSERVATIO. XXIV.

*Uxor bona sua dotalia, & a-
lia, quæ ultra dotem ad mari-
tum adfert, num absq; consensu
mariti alienare possit.*

SUMMARI A.

1. Regulariter quilibet rei sua moderator est & arbiter.
2. Maritus rerum dotialium dicitur dominus secundum opinionem Accursij.
3. Nemo propriè transfert aut alienat rem, nisi verus illius dominus.
4. Contraria aliorum opinio, quod dominium rei dotialis penes mulierem remaneat.
5. Rei dotialis duplex dominium, verum & imaginarium à DD. constituitur.
6. Res in bonis nostris esse, quomodo dicatur.
7. Alia distinctio quorundam interpretum juris circa traditionem dotis.
8. Uxor cum sit jure naturali domina rerum dotialium, easdem sine consensu mariti alienare posse videtur.
9. Jure Saxon. mulier nulla ratione bona sua sine consensu & auctoritate mariti alienare potest.
10. Uxor marito ex bonis suis nihil donare potest.
11. Mulieri curator à magistratu assignari debet, quando cum marito contrahit.
12. Rerum dotialium mulieris ab alijs rebus quas ultra dotem ad maritum adfert, distinctio.

13. Dotialium mulier alienare aut repudiare non potest.

14. Dotialium rerum quando alienatio sit permissa.

15. Bona sua mulier qua ultra dotem sunt, accedente mariti consensu, alienare potest.

In hac quæstione dicendum prima fronte videtur, uxorem utpote dominam rerum suarum liberâ habere facultatem rebus suis pro arbitrio suo disponendi. Cum aliàs *regulariter quilibet rei suæ sit moderator & arbiter, per text. in l. in re madata. 21. C. mandati. alioquin iniquum esse ingenuis hominibus non concedi liberam rerum suarum administrationem. J.C. Cajus in l. 2. ff. si à parente quis manum sit. tradit. At in eo, num uxor sit domina rerum ad maritum illatarum, an verò maritus, magna est inter DD. concertatio. Accursius siquidem * & cõmuniter DD. cõcludunt, non uxoris sed mariti rerum dotialium dominium esse: idq; probant multis rationibus, quæ in gloss. l. in rebus. 30. in verbis naturali jure. C. de jure dot. ponuntur, quarum prima & præcipua desumitur ex textu in l. doce ancillam. 9. cujus hæc sunt verba: Doce ancillam de qua supplicas dotalem fuisse

fuisse in notione praesidis: quo patefacto
dubium non erit vindicari ab uxore tua
nequivisse. C. de rei vindic. Unde col-
ligitur, quod rei dotalis domini-
um sit mariti, siquidem vindica-
tio ipsius uxori non competat.
Nam id demum jure vindicare
possumus quod nostrum est, ut
glossa ibidem notat in verbo *nequi-*
visse. Quod etiam haud obscure
confirmare videtur text. in §. *per*
traditionem. 40. *Instit. de rerum divi-*
si ubi dicitur, quod si quid ex causa
donationis aut dotis, aut alia qua
vis ex causa alicui tradatur, id ab
eo in alium transferri potest. ne-
mo *autem directe transfert aut
alienat rem, nisi ver^o illius domi-
nus. *Cum nihil tam conveniens sit na-*
turali equitati, quam voluntatem do-
mini volentis rem suam in aliū trans-
ferre ratam haberi, ut ibid. in d. §. *per*
traditionem. habetur. Atqui mari-
tus causa dotis re habens sibi tra-
ditā illā in aliū transferre potest.
Sequitur, quod maritus pro vero
dominio rerum dotaliū censeretur
debeat. Contrarium *tamen qui-
dam, dominium rei dotalis pe-
nes mulierem remanere tenent,
idq; propter expressā disposi-
tionem textus in d. l. *in rebus*. 30. ibi.
Cum eadem res (puta dotales) *ab*
initio uxoris fuerint, & *naturaliter*

in ejus permanferint dominio. Non e-
nim quod legū subtilitate transitus ea-
rum in patrimonium mariti videatur
fieri, ideo rei veritas deleta & confusa
est. C. eod. *de jure dotium*. Quamobi-
rem Accursius & *communis DD. 5
scholae in conciliando hoc textu,
mirè sese torquentes duplex do-
minium rei dotalis esse statuunt,
verum videlicet & efficax, quod
maritum habere dicunt, per text.
in l. *si pradium*. 23. C. eo. *de jure dot.* Al-
terum imaginarium & interpre-
tatum, idq; mulieris esse conce-
dunt. Caterum hæc distinctio ne-
quaquam subsistere potest, quā-
doquidem aperte & sine ulla cir-
cuitione d. l. *in rebus*. disponat rem
dotalem in mulieris dominio o-
mni tempore permāsisse. Et pau-
lò post, ex professio contra cōmu-
nem sententiam DD. addit, jure
naturali res dotales mulieris esse,
tamen si legum subtilitati ad ma-
riti substantiam pervenisse vide-
antur. Quæ verba demonstrant;
admissā veri & imaginarij domi-
nij distinctione; verum apud uxo-
rē, imaginariū verò & interpreta-
tum apud maritum, contra com-
munem DD. sententiā esse. Atq;
ita quod etiam quondam Mart.
glossator sentit, communi jure &
naturali ratione mulierē rei do-
talis

talis dominam esse; jure verò singulari & legis auctoritate maritū, idq; propter usumfructum, rei q; dotalis administrationem, quam lex ei concedit constante matrimonio, ut nuptiarum oneribus serviat, per text. *in l. si pater mulieris. 76. ff. de jure dot. & l. pro onerib. 20. C. hoc tit.* Nec obstat quod JC. Paulus ait, in bonis mariti constante matrimonio dotem esse, *l. Lucius. §. idem. ff. ad Municip.* Hoc enim nō arguit dotem non esse mulieris, prout & JC. Triphoninus *in l. quavis. ff. de jure dot.* ostendit his verbis: *Quamvis, inquit, in bonis mariti dos sit, mulieris tamen est.* Rem* enim in bonis nostris computamus, non solum quæ domini nostri est, sed & quæ bona fide à nobis possidetur, & pro qua possessa defendenda, exceptionem, amissionemq; recuperanda, actionem, vel etiam officium judicis habemus. Quale jus maritū in bonis dotalibus habere nemo ambigit; prout id probatur per text. *in d. l. doce ancillam. C. de rei vindic.* Alij verò
 7 hanc*antinomiam conciliando, ita distinguūt, ut videlicet in spectro initio, quando traditur dos marito, dotis dominus sit marit⁹ jure naturali, per text. *in d. §. per traditionem. Instit. de rerum divisio.*

Inspecto verò effectu exituque, quia plerumq; morte mariti, aut divortio soluto matrimonio dos redit ad mulierem, uxor naturali jure sit domina dotis, maritus verò fictione juris civilis tantum, per text. *in d. l. in rebus. C. de jure dotiū.* Atq; ita duo domini dotis cōstituuntur, unus verus, alter fictiti⁹, quod novum omnino videri non debet, per text. *in l. in bello. 12. §. si quis servum. 7. ff. de capt. & post. revers.* Redeundo* itaque ad quæ 8
 fctionem propositam, dicendum esse videtur, quod cū uxor naturali jure domina sit rerum dotalium, consequenter easdem alienare potest sine consensu & auctoritate mariti; quod clarè probatur ex textu *l. velles. 6. cujus* hæc sunt verba: *Velles necne filio tuo prædia, itemq; mancipia donare, fuit in initio tibi liberum. Desine itaque postulare, ut donatio quam perfeceras, revocetur prætextu mariti & liberorum absentia: cū hujus firmitas ipsorum præsentia non indigeat. C. de revocan. donat.* Ex quo apparet, quod uxor habeat liberam potestatem bona etiam immobilia donandi & alienandi, nec requiritur in hoc præsentia aut cōsensu mariti. Secus tamen* de jure 9
 re Sax. id se habet, *lib. 1. art. 45. in*

ver-

verbis
 sine vir
 neg. re
 hoc pr
 noscitu
 uxori
 dent,
 prin. C
 pe qu
 trāseat
 eumq;
 habeat
 confes
 aliena
 10 eveni
 dem
 quam
 marit⁹
 suam
 text.
 hoc e
 in ver
 latur.
 cipit
 facere
 prieta
 mort
 alien
 proc
 strar
 cujus
 rem
 cto, c
 firmu

verbis: *Exindeq; mulier nulla bona sine viri consensu donandi, vendendi, neq; resignandi habet potestatem, & hoc propterea quia ipse ea cum uxore noscitur possidere.* Maritus enim & uxor bona inter se indivisa possident, ut est text. *d. lib. 1. art. 31. in prin.* Cujus rei ratio ponitur, nempe quod jure Saxonico mulier trāseat in potestatem mariti sui, eumq; tutorem sive curatorem habeat, atque ob id bona sua sine consensu illius tanquam tutoris alienare non potest. Atque hinc
 10 evenit * quod nec marito quidem mulier ex bonis suis quicquam donare possit; ex eo quod marit⁹ tutor sit uxoris, ac in rem suam auctor fieri nequeat, per text. *in l. 1. ff. de auctor. tutor.* tū quod hoc expressè prohibetur *d. art. 31.* in verbis: *Postquam vir mulieri copulatur, tunc omnia ejus bona in suam accipit tutelam: ideoq; mulier nullam ei facere potest in suis mobilibus vel proprietate donationem, ut per id post mortem ipsius à veris heredibus ejus alienentur.* Quod tamen eatenus procedit, nisi uxor coram Magistratu alium tutorem sibi eligat, cujus auctoritate talis donatio in rem mariti perficiatur; quo facto, donatio quoq; marito facta firmum obtinet robur, de quo

est textus Spec. Sax. *lib. 1. art. 44.* in verbis: *Proponat si femina aut vidua civiliter adversus suum tutorem, quod ipse ejus vel earum bona occupaverit, vel si maritus uxori suam proprietatē in modum, propter nuptias donationis in recompensationē erogaverit, id est, dederit, in his casibus Judex ejus vel earum tutor erit.* Unde colligitur, * II
 quod hoc casu, quando cum marito mulier contrahit, aut saltem ad ejus utilitatem, eum in propria causa auctorem esse non posse, sed alius tunc mulieri curator est adjungendus; vel si is desit, Judex vel Magistratus id ipsum supplere potest. Et ideo in omnibus casibus, quibus de jure communi donatio inter conjuges facta valet, in iisdem etiam hodie usu & consuetudine in foro Saxónico permittitur, dummodo uxor donare volens curatorem habeat. Et ita in Curia pronunciatum fuisse inter Farurey & quosdam cives Pilsnen. An. 1596. sabbatho post festum Epiphaniarum supra Observ. 52. Cent. I. dictum est. Cæterum quod * attinet hanc mate- 12
 riam alienationis rerū mulieris, necessariò mea quidem sententia res dotales, ab alijs reb⁹ & bonis, quæ mulier extra dotem ad maritum adferre solet, distingui debent.

debent. Nam fundi & aliarum rerum dotaliū alienatio, sicut marito omnino prohibita est, siue mulier cōsentiat siue nō, per text. in l. ex Julia. 4. & toto tit. ff. de fundo dotali. ita etiam prohiberi eadem videtur uxori, siue interveniat consensus mariti siue non, prout est cōmunis DD. opinio, per text. Instit. quib. alien. licet vel non in princ. & in l. unica. §. & cum. C. de rei uxor. act. & in l. si pradium. & ibi Bartol. ff. de iure dot. Cū aliās publicē inter sit, contractus dotib⁹ detrimentosos annihilari, per text. in l. illud. §. cum l. sequen. ff. de pact. dotal. Et nedum dotem, sed ne dotalitium quidē * mulieris alienari aut repudiari posse, sit receptius, ut notat Bald. & DD. in authen. siue à me. & authen. contra. C. ad SC. Velleianum. facit glos. Sp. Sax. lib. 1. art. 21. quasi in prohibitam conjugum donationē, aut saltem legis Julię prohibitionē, ea res incidat. Nec ad rē pertinet, quod lex Julia de fundo tantū dotali locuta est. Nam hoc ibi pro exemplo positū est, quod alioquin lege nova continetur, quæ generaliter quæ dotis est alienari vetat, prout habetur in textu Novel. ut immob. ante nupt. donation. const. & in verbis: Et multo potius hac in dote valebunt, si

quid dotis aut alienatur, aut supponatur. ubi pulchra ejus rei assignatur ratio: Quod enim semel, inquit Imper. Justin. vinculis sponsalitia largitatis obligatum est, non erit conveniens alienari, ut mulier eveniente forsitan lucro, quod ei confert antenuptialis donatio, difficultatem patiatur, non inveniens rem in viri substantia, cū sit alienata alijs aut supposita, ut potentibus fortē personis: quatenus illi propter hujusmodi causas, aut sit omnibus modis inadibilis vindicatio, aut difficilis & litibus egeat, dū ex hoc ipso sit adjuvanda. Hæc * tamen non 14 habent locum in rebus dotalibus æstimatis, quæ licitē alienantur per text. in l. æstimatis. ff. soluto matrimonio. item nec in ijs, quæ servando non possunt servari, argum. l. lex qua tutores. C. de administrat. tutor. vel quæ pondere, numero, aut mensura continentur, quæ vendi & consumi possunt, & in suo genere refici, per text. in l. res in dotem. ff. de iure dotium. Ac deniq; si fundi vel rei dotalis alienatio juramento uxoris confirmetur, utpote si juramento caveat, eam alienationem nūquam se revocaturam; quia tunc æquitate canonica suadente, talis alienatio rescindi aut revocari nō debet, per text. in c. cū contingat. de jurejurando

vando.
quod
15 lib. 1. a
mulie
fert, l.
bilia,
riti r
aliena
ctum
gata S
a con
tur, q
sensu
norū
textu
re loc
talia v
lutē &
civilis
supra
Veru
curat
let, o
dotal
ad ma
prese
lier
non
cor
Tut
tio p
prop
idq;
renti

vando. & c. *quamvis, de pactis. in 6.* quod etiam probat gloss. Sp. Sax. 15 *lib. 1. art. 3.* Alia verò bona quæ* mulier ultra dotē ad maritū adfert, sive sint mobilia, sive immobilia, etiam si ea sine cōsensu mariti tanquam curatoris, mulierē alienare non posse, paulò ante dictum sit; idq; per jura supra allegata Spec. Sax. *lib. 1. art. 31. & art. 45.* à contrario tamen sensu colligitur, quod accedente mariti consensu, alienatio hujusmodi bonorū uxori permittatur. Nam & textus supra cōmemorati disertè loquūtur de femine bonis. Dotalia verò non sunt uxoris absolute & simpliciter sed mariti juris civilis fictione, quemadmodum supra fusiùs id explicatum est. Verùm hodie in praxi nō tam accuratè hæc distinctio attendi solet, omnia siquidem bona sua tã dotalia, quã ea quæ extra dotem ad maritū adfert, interveniente præsentia & consensu mariti, mulier alienare potest, idq; externo non autē ipsi marito, dūmodo id coram Magistratu ordinario fiat. Tutiùs tamen hujusmodi alienatio perficietur, si adstet mulieri propinqui aut cōsanguinei ipsi, idq; propter metum mariti reverentialē, quem plerumq; mulie-

res pœnitentia ductæ causari solent, ut videlicet hoc pacto contractum alienationis rescindere & annihilare queant.

OBSERVAT. XXV.

De divortijs, & an divortio facto uxor dotalitium; & è contra maritus dotem lucrari debeat nec ne?

SUMMARIÆ.

1. *Matrimonij definitio ab Imp. Justiniano tradita.*
2. *Conjugia sola morte naturali dirimuntur, quo ad contrahendum de novo matrimonium.*
3. *Conjugij dissolvendi rationes injure civili plures assignantur.*
4. *Mulier absentem vel captivum maritum, quanto tempore expectare debeat.*
5. *Ob servitutem alterius conjugum, matrimonium dissolvi non debet.*
6. *Jura civilia in divortijs & repudijs variant.*
7. *In causis matrimonialibus jus Canonicum attendi debet.*
8. *Separatio matrimonij, alia est quoad vinculum, alia quoad conversationem conjugalem.*
9. *Matrimonium ratum nondum tamen consummatum, quibus mo-*

dis dissolvatur quo ad vinculum conjugale.

10. *Matrimonium consummatum sola morte naturali dirimitur.*

11. *Matrimonium quoad conversationem conjugalem, quibus ex causis dirimi potest.*

12. *Impedimenta dirimentia matrimonium contractum, quae sint.*

13. *Jure Saxonico divortio interveniente, mulier nihilominus dotalitium in bonis mariti obtinet. Idem num. 17.*

14. *In divortio id attendi debet, num illud ex culpa alterius conjugum interveniente factum sit, nec ne?*

15. *Dotalitium sive provisionem vitae uxor in bonis mariti, ob quas causas amittat.*

16. *Causa ob quas vir dotem perdit; donationem verò propter nuptias dare cogitur.*

Matrimonium * nihil aliud esse, nisi viri & mulieris cōjunctionem individuā vitæ societatem cōtinentem, prudentissimè Imp. Justinian. in princ. tit. Instit. de nupt. definivit. Nā qui matrimonio junguntur, talem debent habere animum, ut perpetuò cōvivere velint, memores illi⁹ præcepti divinitus traditi: *Quod Deus conjunxit homo non separet.* Sanè

sola * morte naturali dirimi conjugia, ita quod superstiti personæ novam connubij conditionem quærere permissum sit, jura Canonica testantur, per text. in c. fin. 31. qu. 1. Nec obstat * quod legibus³ civilibus aliæ rationes dissolvendi matrimonij introductæ sint, utpote captivitatis, servitutis, & divortij, seu repudij. Nam etsi captivitas seu servitus pro morte civili censeatur, per text. in l. 4. ff. qui satisda. cogantur. & glos. in l. unica. §. fin. autem. in verbo superstiti. C. de caduc. tollend. Et olim * exacto quinquennio, facultas nubendi personæ in libertate relictae permittebatur, per text. in l. uxores. ff. de divort. & repud. & in authen. de nupt. §. sed etiam. tamen hoc postmodum Constitutione Imp. Justin. sublatum esse, text. in authen. hodie. C. de repud. declarat his verbis: *Hodie quantiscumq; annis maritus in expeditione manserit, mulier sustinere debet, licet neq; literas, neq; responsum ab eo acceperit. Sed si mortuum audierit; nō prius nubat, quàm per se, vel per aliū, eum sub quo militabat, adiens interrogaverit, si pro veritate mortuus est.* Quod etiam jus Canonicum probat, per express. text. in c. in praesentia. 19. in verbis: *Quantocumque annorum numero ita remaneant viven-*

viventibus viris suis non possunt ad aliorum consortium canonicè convolare; nec auctoritate Ecclesia permittas contrahere; donec certum nuncium recipiant de morte virorum. tit. de sponsalib. & matrim. Unde manifestè apparet, hodie non captivitate sed morte ipsa dissolvi matrimonium, siquidè captivorum sicut & in militia degentium nuncius mortis certus requiratur. Sic & servitute, cum videlicet ob crimen aliquis factus fuerit servus poenæ, aut ob ingratitudinem reductus in servitutem, licet olim solvebatur conjugium, ut videre est in textu. §. si verò decretum. auth. de nupt. tamen hoc quoque correctum esse, text. in d. l. auth. de nupt. §. quod autem. clarè probat. Poena enim conjugia distrahere non debet, quæ inter personas liberas contracta sunt, ut ibid. Imp. Justin. 6 tradit. Porro* in repudijs & divortijs jura variare videtur. Digestorū siquidè jure, pro levissima etiā causa libellus repudiij mittebatur, in quo continebantur hæc verba: *res tuas habeto; vel conditione tua utere;* prout in l. 2. ff. de divortijs & repud. habetur. quod Codicis jure iniquū videbatur: & ideo certæ causæ ob quas divortium fieri potest recensentur. in l. con-

sensu. C. de repud. & divort. Quas postmodum Imp. Justin. quia non omnes sufficientes videbantur, jure Novellarum limavit, per paucis quibusdā admissis: quæ in Novella ut liceat matri vel avia &c. 117. §. quia verò plurimum. & sequ. exprimuntur. Jure* verò Canonico, quod in causis matrimonialibus omnino attēdi debet, secundū Panor. inc. ex conquestione. 10. num. 2. de restit. spoliat. & not. in c. cum sit generale. 8. de foro compet. omnia ista jura penitus reprobata sunt. Nam hoc* jure separatio veri & legitime contracti matrimonij est duplex: una quo ad vinculum, quando uterq; vel alter conjugum potest cum alio de novo contrahere, alia quo ad conversationem conjugalem stante vinculo. Igitur* quantum ad vinculū, matrimonium ratum, nondum tamen per copulam carnalem cōsummatū attinet, morte tā naturali quā civili, id est professione tacita vel expressa religionis approbatæ tolli potest, ita quod remanēs in sæculo potest cū alia liberè contrahere, nisi impediatur ex aliquo voto. Matrimonium verò* cōsummatum, sola morte naturali, non autem civili aut quocunque alio modo solvi potest, per expr.

text. in c. *gaudemus. de divort.* Mortuo etenim viro, demū mulier à lege viri soluta est, teste Apostolo 1. *Cor. 7.* quod tamē fallit in matrimonio inter infideles contracto, per text. in d. c. *gaudemus.* Quantum verò * ad conversationem conjugalem, utrumq; matrimonium tã videlicet cōsummatum quàm non cōsummatū ex quatuor causis dirimi potest. Prima, propter adulterium, per text. in c. *dixit dominus. 32. qu. 1.* quo casu mulier dotem, & vir donationem propter nuptias perdit. Et quod quidā juris Interpretes ob adulterium etiam quoad vinculum dissolvi posse matrimonium, existimant, id aliter ònino se habere, & veritati repugnare, auctoritas sanctæ Ecclesiæ Catholicæ Romanæ definivit. Secunda, propter periculum, dum alter alterum ad aliquod peccatū mortale trahere nititur, secundum glos. in c. *ōnes. 32. qu. 7.* & Innocent. in c. *marit. de adulterio.* & in c. *quæsvit. de divort.* & ibi Panormit. quod intellige si aliter compesci non possit. Tertia, propter heresim. d. c. *quæsvit. de divort.* & ibi Hostien. & Panormitā. Quarta, propter sanctimoniā, id est, religionis ingressum, aut votum, per text. in c. *si quis vot. 27. q. 1.*

Et hæc intelligenda sunt de separatione matrimonij veri, rati scilicet & legitimè contracti, sive illud per copulam carnalem consummatum dicatur, sive non. Nā quod * attinet separationem matrimonij, quod nō est verum sed apparens; puta in quo præcedunt impedimenta dirimentia, longè plures reperiuntur casus, qui his versibus brevissimè comprehenduntur.

Error, conditio, votum, cognatio, crimen:

Cultus disparitas, vis, ordo, ligamē, honestas;

Sis affinis, si fortè coire nequibis:

Hæc socianda vetant, connubia facta retractant.

Verūm de his ad præsens longiorem texere tractatum mei nō est propositi, quæ diligens lector ex ipsis fontib⁹ haurire facillimè potest, de quibus glossa etiam Sp. Sax. lib. 3. art. 27. luculentissimè tractat, ad quam lectorem remitto. His itaque * præmissis. Divortio 13 hujusmodi seu potius separatione thori interveniēte. An nihilo minus uxor dotalitium, & è contra maritus dotē lucrari debeat? Qua in re quāvis propter admodum claram & expressam dispositionem juris Saxonici, nullum dubium

dubium
quidem
bet:
bratum
um sibi
obtinere
cum a
prellus
lires ca
prijs vi
tempa
fin. d.
14 tamen
mirum
seu th
alteri
propt
lorum
gularē
confe
merit
etiam
teri d
nupt. S.
obtin
actus
ring
nisi f
pote
curat
tur co
habit
landab
lesic. p

dubium esse videatur, textus si-
quidem *lib. 1. artic. 21.* ita se ha-
bet: *Divortium si fuerit jure cele-*
bratum, mulier nihilominus dotaliti-
um sibi in proprietate viri donatum
obtinebit. Quod etiam jus Canoni-
cum approbare videtur, per ex-
pressum text. *in c. 1.* in verbis: *Mu-*
lieres cum pro aliqua licita causa pro-
prijs viris fuerint separate, totam do-
tem precipimus sibi reddi. Et *in c. 2. 3.*

Et fin. de donat. inter vir. & uxor. hæc
14 tamen * eatenus vera sunt, si ni-
mirum hujusmodi divortium
seu thori separatio non ex culpa
alterius conjugum fiat, ut potè
propter castitatem, cum unus il-
lorum vitam spiritualem vel re-
gularè ducere vult, idque fiat de
consensu utriusque eo casu jure
merito retinere debet omnia sua,
etiam ea quæ alter conjugum al-
teri donaverit, per text. *in auth. de*
nupt. §. per occasionem collat. 4. Idem
obtinet, si propter impotentiam
actus matrimonij separatio con-
tingat, ut *in ead. auth.* habetur,
nisi forsan marito uxor eam im-
potentiam faciat, vel facere pro-
curaverit; quo casu non dirimi-
tur conjugium, etiam quoad co-
habitationem, per textum *in c.*
laudabilem. & c. ult. de frigid. & ma-
lesic. probatur. At quando divor-

tium fit ex culpa alterius conju-
gum, ut puta, cum unus injuria-
tur alterum, tunc ille qui causam
præstat injuriæ, perdit omnino
dotem, vel donationem propter
nuptias, prout gloss. *Spec. Sax. d.*
lib. 1. art. 21. probat. Ubi * etiã cau- 15
sæ propter quas uxor dotalitium
sive vitæ provisionem amittat in
textu expressè habentur; puta si
ligna fructifera succidat, vel ascri-
pticios bonorū, hoc est homines
seu rusticos ad bona pertinentes
propellat; vel quovis alio modo
dotalitij dominium in aliū trans-
ferat, idq; in spatio competenti
postquam requisita fuerit, jure
non revocet. Item si contra im-
perium consultet, vel consulenti
conscia sit. Si honestatem matri-
monij transgrediatur, puta adul-
terium committat. Si vitæ mariti
insidiata sit, vel alios viro machi-
nantes non indicaverit; si præter
consensum mariti cum alijs con-
vivabat, vel simul balneabat; si
extra domum per noctem inhon-
estè manserit, nisi forsan mari-
tus eam expulisset; ac denique si
spectaculis, theatris, malis cōgre-
gationibus præter voluntatem
mariti interfuerit, seu inhonestè
vixerit, gloss. *ibid.* per textum *in*
Auth. ut liceat matr. & avie. Novel.

117. §. si verò, & §. si quolibet. Quo in casu, in iudicio Curiae Regni inter Sulkowska, & Nicolaum Gladificem feria secunda post Dominicam Conductus Paschæ An. Domini 1599. ita decisum fuit, quòd mulier, quæ ob inhonestam vitā divortio causam dedit, bona quæ jure dotali & dotalitij ad eā pertinebant, amittat, ita ut neq; successores ea petere possint; secus est in bonis successionē devolutis vel proprio labore acquisitis, ea enim mulier per luxum corporis non amittit, quæ etiam successores ipsius assequuntur. Quemadmodum* ex adverso sex ponuntur causæ in eadem gloss. Specul. Sax. d. art. 21. lib. 1. propter quas marit⁹ dotem perdit; donationē verò propter nuptias dare cogitur. Prima* si contra imperium mali quid machinatus sit. Secunda, si alios contra imperium machinantes non publicaverit, verum facti conscius sit. Tertia si vitæ mulieris infidiat⁹ fuerit. Quarta si castitati ejus adversatur eam ad adulterandum exponendo. Quinta, si de adulterio eam calumniatus sit; idq; non probaverit. Sexta, si concubinam apud se fovet, nec eam alienare à se vult, & in d. authen. ut lic. matr. & avia. §.

causas. & §. Si autem. disponitur. & itidem gloss. jur. Municip. art. 22. tradit. Unde manifestè liquet* quod divortio ex justā & legitima causā subsecuto, uxor in bonis mariti non solum dotalitium seu vitæ provisionem, sed etiam omne illud, quod sibi datum vel donatum per maritū fuerat, pleno jure retineat. Quod etiā praxis tenet. Et ita in Curia inter Ursulam Adamowa, & Mathiam Ruczkicivem Casimiriensem Anno 1591. decisum fuit. vel si nihil sibi datum assignatumve sit à marito, in quartam vel tertiam (pro consuetudine loci & regionis) bonorum mariti partem succedat, prout paulò ante Observat. 22. num. 15. dictum est.

OBSERVATIO XXVI.

Sed an constante matrimonio, uxor dotem sive donationē, propter nuptias à marito repetere possit?

SUMMARI A.

1. Dos constante matrimonio regulariter repeti non potest.
2. Marito ad inopiam vergente etiam constante matrimonio dos repeti potest.

3. Paria

3. *Paria sunt matrimonium esse dissolutum, & maritum constante matrimonio vergere ad inopiam.*
4. *Maritus vergens ad inopiam quare non condemnetur in quantum facere potest, sicut condemnatur quando dissoluto matrimonio dos ab eo repetitur.*
5. *Maritus ad inopiam non sua culpa sed ob casum fortuitum redactus, an pro restituenda dote conveniri possit.*
6. *Uxor dotem repetere potest à marito, etiamsi ab initio quando dos data illi fuit, scivit illum esse inopem & decoctorem.*
7. *Fidejussores uxor dotem repetens à marito recipere non tenentur.*
8. *Cautio fragilis res est.*
9. *Sequestratio dotis quando fieri debeat?*
10. *Maritus quando dicatur vergere ad inopiam.*
11. *Dotalitium & alia bona parapherna uxor à marito vergente ad inopiam repetere potest.*
12. *Praxis quid in hac questione potissimum teneat?*

I Regulariter* dotem sive donationem propter nuptias constante matrimonio repeti non posse, non solum ex legibus, puta toto tit. ff. & C. solut. matrim. & l. unica. C.

Si dos const. matrim. red fuer. manifestè colligitur; sed etiam ratio ipsa id dictare videtur. Dos siquidem oneribus matrimonij deservire debet, per express. text. in l. si pater. 76. ibi: quia nisi oneribus matrimonij serviat, dos nulla est. ff. de jure dot. & in l. pro oneribus. 20. ibi: pro oneribus matrimonij, mariti lucro fructus totius dotis esse quos ipse cepit. C. eod. tum quod maritus constante matrimonio dominus sit dotis saltem fictione, seu legis auctoritate, prout Obser. præcedenti 24. probatum fuit. Ac proinde de dote reperenda nullam uxori constante matrimonio competere actionem, text. in l. 2. ff. de dote prælegat. & in l. sed si alia. 5. ff. de bon. damnat. declarat. At cui actio de jure denegatur, is omnino rem petere non potest, ex textu in l. si pupilli. §. videamus. ff. de negot. gest. patet. Verumtamen his non obstantibus limitatur hæc regula in eo casu, quando maritus constante matrimonio ad inopiam & egestatem vergat, per expressum text. in l. ubi adhuc. 29. in verbis: Non obesse ei matrimonium adhuc constitutum sancimus, sed ita eam posse easdem res vindicare, ut potuisset, si matrimonium eo modo dissolutum esset, quo dotis & ante nuptias donationis*

R

exactio

exactio ei competere poterat. *C. de jure dotium.* Quod etiam confirmat sequens text. in *l. in rebus. 30. in fin.* in verbis: *Cum constante etiam matrimonio posse mulieres contra maritorum parum idoneorum bona hypothecas suas exercere, jam nostra lege humanitatis intuitu definitum sit: ficti divortij falsa dissimulatione in hujusmodi causa, quam nostra lex amplexa est, stirpitus eruenda. C. cod. facit etiam text. in l. si constante. 24. in prin. ff. solut. matrim. & text. juris Canonici in c. per vestras. de donat. inter virum & uxorem. & ibi gloss. in verbo inopiam.* Ratio * verò ejus rei est, quia quo ad exactionem dotis à pari procedunt, matrimonium esse dissolutum, vel maritum constante matrimonio vergere ad inopiam, per textum supra allegatum, in *d. l. ubi adhuc.* Quamvis
 4 aliàs * hæc inter se in eo differant, quòd soluto matrimonio maritus non condemnetur, nisi quantum facere possit, per text. in *l. in condemnatione. ff. de reg. jur. & in l. inter eos. §. fin. cum ll. seq. ff. de re judic.* Secus verò quando in casu inopiæ, constante matrimonio uxor dotem repetit à marito, tunc enim plenè & integrè dos restitui debet. Ratio autem diversitatis hæc est, quia cum soluto matrimonio

exigitur dos solida & integra, facile fieri posset, ut propter duram istam exactionem maritus ad summam redigeretur egestatè, quod honestas matrimonij nō patitur. Sed cum adhuc constante matrimonio exigitur dos solida & integra, non est periculum, ut ideo maritus egere cogatur; quia dos exacta ab uxore servabitur pro oneribus matrimonij. Cogiturenim uxor ex dote sibi restituta alere maritum, cōmunes liberos, & seipsam, per express. text. in *d. l. ubi adhuc. 29. ibi: Ita tamen ut eadem mulier nullam habeat licentiam eas res alienandi vivente marito, & matrimonio inter eos constituto: sed fructibus earum ad sustentationem tã sui quàm mariti, filiorumq. si quos habet, abutatur. C. de jure dot.* Sed an * hæc etiam procedant in marito, qui non ex delicto vel sua culpa, sed ob casum fortuitum ad inopiam vergat, quæri non incommode potest. Gofredus in *Summat. de dot. post. divort. res.* tenet, quòd uxor tunc non debeat uti hoc beneficio repetendæ dotis. Cum nihil sit humani, quā conjugem alterius conjugis calamitatibus condolare, per text. in *l. si cum dotem. 22. §. si maritus.* in verbis: *Quid enim tam humanum est, quàm ut for-*

infort
velux
lut. m
perge
bio a
quod
fierip
Gofre
quia
qualu
uxori
tisre
casu
net,
quer
tus d
citur
sum
perc
fent
nita
DD.
tur,
ritus
peri
ab
do
tro
da
Et
res
reg
de a
6 refe

ut fortuitis casibus mulieris maritum, vel uxorem viri participem esse? ff. solut. matrim. At si uxor hoc casu pergeret exigere dotē, procul dubio adderet afflicto afflictionem, quod iura & humanitas omnino fieri prohibet. Præterea movetur Gofred. & sequaces hac ratione: quia jus novissimum *Novell. de a. qualitate dotis. §. illud. 6.* permittens uxori constante matrimonio dotis repetitionem, loquitur de eo casu; si maritus male res gubernet, vel malè utatur substantiâ; quemadmodum verba illius textus dilucidè testantur. Sed nō dicitur is re sua malè uti, qui per casum fortuitum devenit ad paupertatem. Et quamvis revera hæc sententia habeat plurimū humanitatis; tamen à Bartolo & alijs DD. juris communiter improbat, qui dicunt, quòd etiam si maritus per casum fortuitū fiat pauperior, nihilominus mulier dotē ab illo repetere possit. Nam cum dos sit publicæ utilitatis gratia introducta, semper sarta recta tenenda est, per text. in l. 1. ff. solut. matr. Et in ambiguis pro dote semper respondendum est, per vulgatā regulam juris, l. quod in ambiguis. ff. de divers. reg. jur. Nec quicquam 6 refert, *sive ab initio cōtracti ma-

rimonij, puta quando dos datur, sive postmodum maritus fiat inops, vel substantia sua malè utatur; quia quodocunq; id fiat, uxor nihilominus repetere dotē suam potest, quasi vergente marito ad inopiam. Quamvis quidā DD. hūc distinguant: Aut enim, (inquiunt) mulier tunc quando dotē dabat, scivit maritū esse inopem & decoctorem, & tamen dotem ei dedit; quod hoc casu non possit amplius de restituenda dote agere. Sibi enim imputare debet, quòd cujus mores semel approbavit, postea nō possit reprobare, arg. l. si creditores. §. planè. 2. ff. de privil. credit. & quòd scienti & volenti regulariter non fiat injuria, per text. in c. scienti. extr. de reg. jur. & in l. cum donationis. C. de transf. act. Aut ignoravit illum esse inopem aut decoctorem, tunc ei minimè id nocere debet. Quæ distinctio licet habeat speciem veritatis, tamen quia habet præsuppositum minus verum, illud nimirū, ac si uxor possit expressè vel tacitè renunciare beneficio repetendæ dotis, puta sciens prudensque marito obærato & inopi nubens, dotemq; ei dans, quod nequaquā subsistere potest, prout Bart. in d. l. si constante. versic. quarto quæro. no-

tat. quem sequitur Abb. *in d. c. pen. ext. de donat. inter vir. & uxor.* Cum nullum pactum sive expressum, sive tacitum sit admittendum, quod faciat contra substantiam dotis, per text. *in l. 2. ff. de pact. dot.* Nemo etenim juri renūciare potest quod introductum est favore publico, DD. *in l. penult. C. de pact.* latè tradunt. At ut dotes sint in omnem casum salvæ & integræ, publicæ utilitatis gratia receptū est, idque per jura supra allegata 7 declaratur. Hinc* fit, quod neq; fidejussores, uxor dotem in eo casu repetens, à marito recipere teneatur, prout gloss. *in d. l. ubi adhuc. 29. C. de jure dot. & in d. l. si constāte. ff. solut. matr.* probat. Rationem ejus rei quidam hanc esse dicunt, quæ habetur *in l. generali. 2. in verbis: Si enim credendam mulier sese suamq; dotem patri mariti existimavit: quare fidejussor vel alius intercessor exigitur, ut causa perfidia in commūbio eorum generetur? C. ne fidejuss. vel mandat. dot. dent.* ac si dicat, si mulier credit corpus suum marito absque fidejussore, multò magis dotē absq; intercessore aut fidejussore credere debet, ne causa perfidiæ in conjugio generetur. Omni enim lucro concordia maritalis præferenda, *l. reprehendenda.*

s. C. de Instit. & substit. Sed hæc ratio obtinet in eo casu, quando ageretur de securitate & certitudine conservandæ vel restituendæ post dissolutum matrimonium dotis. At hic agitur de casu, quando cōstante matrimonio ob inopiam mariti, dotem uxor repetit quo casu alia ratio dari potest, quia nimirum legali dispositione est introductum, quod marito vergente ad inopiam, uxor præcisè debeat consequi dotem, pro alimentis suis & suorum, & sic ipsa dos est in obligatione. Habemus autem regulam, quod *invito creditore aliud pro alio solvi non possit*, per text. *in l. 2. §. mutui. ff. si cert. petatur. & in l. Paulus. ff. de solut.* Ac præterea* quia fragilis res est cautio, per text. *in l. qui ita. §. 1. ff. ad SC. Trebel.* Et ideo rectè dicitur, melius alicui cautum esse re ipsa, quàm si actionem in personam habeat. per text. *in l. plus cautionis. ff. de divers. reg. jur.* Nam sicut ab ipso marito ob id dos exigitur, quia vergit ad inopiam & egestatem; ita etiam possent fidejussores eo nomine dati, ad egestatem & inopiā devenire. Hodie tamen æquitate Canonica admitti fidejussores in hoc casu, vel ut pecunia dotalis deponatur in sequestro.

A
 9 stro. Q
 prohibi
 unica.
 men fa
 text. in
 vir. & u
 cum ha
 striola,
 inepra;
 casu loc
 §. fin aut
 casibus
 rum o
 per tex
 de jure
 xore ac
 strand
 eadem
 vulgat
 paria
 tur, pe
 cum ma
 10 do* ve
 read in
 certa a
 di pos
 vulgi
 trio,
 proba
 serv. 8.
 ormo
 inopia
 II sciend
 te dicta

9 **Pro.** Quod * licet regulariter sit prohibitum, per express. text. in l. unica. C. de prohib. sequestr. pecun. tamē favore dotis admittitur, per text. in d. c. penult. extr. de donat. inter vir. & uxor. Idque tanto magis locum habet, si uxor non sit industriosa, sed ad rem domesticam inepta; vel si furiosa sit, in quo casu loquitur text. in l. si cum dotē. §. sin autē. ff. solut. matrim. His enim casibus dos ad causam alimentorum omnino sequestrari debet, per text. in l. mutus. 63. §. manente. ff. de jure dot. Nam cum maritus ab uxore accusatur de malē administrando, & ē diverso uxor est in eadem culpa, tunc locum habet vulgata regula juris, quod *delicta paria mutua compensatione tollantur*, per textum in l. viro. 39. & in l. cum mulier. 47. ff. solut. matr. Quando * verō maritus dicatur vergere ad inopiam, non tam facile id certa aliqua regula comprehendī potest; sed in eo standum est vulgi opinioni, Judicisque arbitrio, qua in re sufficit semiplena probatio, ut notat Gail. lib. 2. Obsev. 83. num. 11. qui ibidem quatuor modos ponit, quib⁹ aliquis ad inopiam vergere dicatur. Ceterū sciendum est, ea * quæ hīc de dote dicta sunt, etiam in donatione

propter nuptias, quæ dotalitium appellatur, cum illa quoq; matrimonij oneribus subjecta sit; nec non in alijs bonis paraphernalibus, quæ uxor ultra dotem marito dedit, procedere, per textum singularem in d. l. ubi adhuc. Spec. tit. de donat. int. vir. & uxor. & Abb. in d. c. pen. nu. 12. in fine. testantur. In eo * verō potissimum hodie praxi quæstionis propositæ consistit, quod uxor nō solum maritū bona dilapidantem & malē utentem sua substantia, pro dote restituenda convenire possit; verū etiam ab alijs creditoribus & detentatoribus rerum ad maritum suum pertinentium, quī non potiora jura legibus habere noscuntur, repetendi habeat facultatē, per express. text. in d. l. ubi adhuc. 29. C. de jure dot. Sæpē enim hodie miseræ mulierculæ sive ob metum maritorum, sive etiam ob id, ne cum discordia in matrimonio vivere cogantur, etiam invitæ, convivere solent maritis, qui quotidie crapulæ & aleæ dediti, decoquant & abliguriunt ōnia bona sua, neque tamen audent illis eo nomine facessere negotium, aut de restituenda dote illos cōcēplare. Quare non solum juris, sed æquitatis ratio suadet, ut saltem ab

14 OBSERVATIONUM PRACTICARUM

his apud quos mariti sua bona profuderunt, aut quibus illa hypotecæ nomine obligarunt, uxores dotes suas repetere possint, discussio tamen prius marito, per text. in d. l. adhuc. Nam licet uxor sit in eo privilegiata, quod possit cōstante adhuc matrimonio repetere dotem: tamen in facto exclusionis privilegiata non est, in quo utitur jure communi, prout in Authen. hoc si debitor. C. de pignorib. & hypotec. & in Authen. presente. C. de fidejussor. & mandator.

OBSERVAT. XXVII.

Num pater & mater filiam, item frater sororem dotare teneatur?

SUMMARIA.

1. Paternum est officium, dotem vel donationem propter nuptias assignare liberis.
2. Filia jam maritata nihilominus dos à patre debetur.
3. Pater ad duo est obligatus filia.
4. Mulier dotem non adferens marito facile ab eo contemni solet.
5. Maritus uxorem non adferentem dotem, an domo expellere possit.
6. Pater filiam absq. consensu suo nubentem, num dotare teneatur: &

ac consensus parentum in nuptijs liberorum sit necessarius.

7. Indignus maritus quis dicatur?
8. Dos filia à patre secundum dignitatem familiae, & quantitatem patrimonij constitui debet.
9. Pater inops & obaratus dotare non cogitur filiam.
10. Filia meretrix non debet à patre dotari, quod in duobus casibus fallit.
11. Filiam Hereticam, vel Judaam pater dotare non cogitur.
12. Monasterium ingredientem filiam pater perinde dotare debet, atq. sinubat.
13. Mater an filiam dotare teneatur?
14. Frater num dotare cogatur sorore?
15. Frater dotans sororem: utrum donandi animo id fecisse dicatur?
16. Statutum Regni de sororibus per fratres dotandis.

Non* incognitas esse leges (inquit Imperat. Justin.) quibus cautum est, omnino paternum esse officium dotem, vel ante nuptias donatione pro sua dare progenie, text. in l. fin. C. de dotis promiss. & nuda. pollicitat. Quod etiam J. C. Martianus in l. capite 19. probat his verbis: *Qui liberos quos habent in potestate, injuria prohibuerint ducere uxores, vel nubere; vel qui dotem da-*

re non

re non volunt: ex constitutione Divorum Severi & Antonini per Proconsules Praesidesq; provinciarum coguntur in matrimonium collocare, & dotare, ff. de ritu nuptiar. Hinc evenit, quod etiam si pater esset absens, Iudex ex officio suo nobili de bonis paternis possit filiae constituere dotem, ne tempus nubendi ob absentiam patris perdat; de quo est expressus text. in l. profectitia. 5. §. Sed & si proponas. 4. ibi. Sed & si proponas Praetorem vel Praesidem decrevisse quantum ex bonis patris vel ab hostibus capti aut à latronibus oppressi, filia in dotem detur: hac quoque profectitia videtur. ff. de jure dot. Ex quib⁹ ratio, cur *pater filiam dotare cogatur, hac potissima colligitur, quod videlicet filia dotata facilius & melius nubere possit: quod etiam Bart. in l. obligamur. 2. ff. de oblig. & act. tenet, ubi reprehendit opinionem Accursij, qui existimat, quod etiam si filia jam sit maritata, adhuc tamen pater eam dotare teneatur. Cessante enim (inquit ibidem Bartol.) causa, effectus etiam & dispositio legis cessare debet, per text. in c. cum cessante. 60. ext. de appellat. At si filia jam nupta est, nulla videtur esse ratio cur ad praestandam dotem pater cogi debeat, nisi forte pater

promisisset filiae dotē priusquam nuberet, quia tunc fatetur patrē cogi posse ad dotandam filiam, licet filia jā habeat maritum. Hanc tamen *Bart. sententiam cōmuniter DD. juris improbant, ex ea potissimum ratione, quod pater ad duo sit obligatus; primo ut filiā nubile matrimonio collocet; deinde ut eā pro virib⁹ patrimonij sui dotet, per text. in d. l. c. 19. ff. de ritu nuptiar. facit textus, in l. 5. §. non tantum. 12. ibi: Non tantum alimenta, verum etiam cetera quoq; onera liberorum patrē ab Iudice cogi praebere, rescriptis continetur. ff. de liberis agnosc. & alend. Et ideo licet primum illud, nimirum filiae in matrimonium collocatio perfecta & impleta est; necessario tamen aliud cōsequi debet, nempe dotis collocatio, quae in locum alimenterum succedit. Ubi enim duo conjunctim requiruntur, nō sufficit alterum fieri, argu. l. si heredi plures. ff. de condit. instit. Et ratio est, quia dos non tantum necessaria est ad maritandam mulierē, sed etiam ad sustinenda onera matrimonij, per text. in l. pro onerib. 20. C. de jure dot. & in l. dotis fructum. 7. in prin. ff. eod. Quamvis igitur una ratio cessare videatur in filia jam maritata, non tamen cessat hac altera.

4 altera. Quod * eò magis pater præstare debet, cū mulier nupta si nullā dotem adferat, à marito contemni soleat, prout est text. in *Auth. de nuptijs. §. sed à nobis. 18. vers. 5 quis enim duxerit.* Quinimo * maritum posse expellere uxorem, in quantum dos ei data non sit DD. juris concludunt, idq; per text. in *l. fin. ibi: Neg. enim ferendum quasi casu fortuito interveniente mulierem fieri indotatam, & sic à viro forsitan repelli & distrabi matrimonium. C. ad SC. Vellejan. quod etiam Abb. in c. per vestras. ext. de donat. inter vir. & uxor. expresse notat.* Verū tamen id nimis durum esse, atq; adeo amoris conjugali pietatiq; Christianæ repugnare, perspicuū est. Matrimonia enim non dotibus sed affectu & consensu cōstare debent. Quare Imperator quoque Justinian. hanc antiqui juris severitatem ad mitiorem benignioremq; juris novi sententiam, postmodum reduxisse videtur, idque per text. in *l. fin. C. de repud. & in l. fin. C. de donat. ante nupt. in d. §. sed à nobis, in verbis: Si quis sub potestate constitutam mulierem, voluntate parentum, aut etiam sue potestatis fortè ducat uxore, neg. dote oblata, neg. instrumentis dotalibus factis: nuptia quidem sunt, licet dotalia instrumenta non*

*sint conscripta: ut non ob hoc vir (quod in multis novimus factum) expellat domo uxorem, sine ulla prius dictarum rationabilium causarum. Auth. de nuptijs. Sed quid * si filia in scio patre 6 nupserit, num eo quoq; casu pater ad præstandam illi dotem sit obligatus? Et de jure quidē civili consensus parentum adeo est necessarius, ut si is absit, injustæ liberorum nuptiæ dicantur, injustiq; ipsi conjuges, injusti liberi, matrimonium deniq; nō subsistat, per text. in *l. 2. ff. de ritu nupt.* Jure autē Canonico, cui hac in parte standum est, consensus parentum nō requiritur de necessitate, sed de honestate tantū, ut inquit gloss. in *c. sufficiat. 27. q. 2. & in c. cum causa de rapt. & c. honorantur. c. non omnis caus. 32. q. 2.* Summam etenim haberet id injusticiā, si liberi ob nō accomodatū à patre consensum spurij & illegitimi reputarentur; vel eo maximè, quod plurimi filij prudētia & doctrina patribus longè sint superiores; quanquam illud semper remaneat, honorandos esse parentes. Unde communiter DD. & Canonistæ concludunt, quod etiam sine consensu patris filia nubenti dos ab eo debeat, dummodo idoneo, puta nō indigno marito nubat, de quo est*

est glo
in ver
ptorib
7. Ind
tellig
& inf
est in
milis
quib
men p
prell
nupt.
etiam
qui
est, u
sponsa
gener
per ex
ut si p
perito
bi con
8 nupt.
suffic
que à
quali
deco
pat
stitu
Cel
ex fa
est in
JC.
Dotis
facul

est gloss. notabilis in c. hoc sanctum. in verbo parentū. 32. q. 2. & in c. de raptorib. in verbo excusata. in fin. 36. q. 7. Indignus* autem maritus intelligi debet, qui turpitudine vite & infamia aliqua laborat, nō qui est inferioris conditionis, nā humilis & abject⁹ is dici non debet, qui licet pauper est, ingenuis tamen parentibus natus est, per express. text. in l. humilem. C. de incest. nupt. quinimo indignus maritus etiam is dici potest, non solum qui moribus indignus & turpis est, ut habetur in l. Sed quæ. 12. ff. de sponsalib. verūmetiā qui impar est genere & moribus ipsi mulieri, per express. text. in l. vidua. 18. ibi: Ut si pares sint genere ac moribus competitores, is potior existimetur, quem sibi consulens mulier approbaverit. C. de nupt. Hinc etiam* fit, quod non sufficiat dotem filiæ qualemcunque à patre assignari, nisi sit talis, qualis secundum dignitatem & decorem familie, & quantitatem patrimonij arbitrio boni viri cōstitui possit. Id enim (ut inquit J. C. Celsus) non difficile est ex dignitate, ex facultatibus, ex numero liberorum aestimare. l. si filia. 43. ff. de legat. & J. C. Papinian. in l. cum post. 69. §. 4. Dotis (inquit) quantitas pro modo facultatum patris, & dignitate ma-

riti constitui potest. ff. de jure dotium. Quemadmodum ex aduerso,* si 9 pater sit inops & obæratu, ita ut facultates ipsius nō sufficiant ad dotandam filiam; tunc nullo modo cogi potest eam dotare, quinimo si in fraudem creditorum dotem illi constituat, dos nulla erit, per express. text. in l. ait prator. 10. §. si cum mulier. 14. & in l. fin. §. si à socero. ff. quæ in fraud. creditor. Dos enim (ut supra dictum est) constitui debet, pro modo facultatum & patrimonij patris. At ubi nullæ extant facultates, consequenter etiam nulla dos ibi constitui potest. cum nō entis nullæ sint qualitates. Idem obtinet, si filia* peccet in 10 corpus suum, quo casu etiam exheredari potest, per express. text. in l. si filiam. 19. C. de inoff. testā. Quod intelligi debet, nisi pater distulerit eam maritare, postquam nubilis est facta, puta post 25. annum, per text. in Auth. sed si post. C. de inoff. testam. vel nisi resipuerit & pænitentiam egerit. arg. l. imperialis. 23. C. de nupt. Ubi Imper. Justin. pulchram admodum ejus rei rationem tradit, cui⁹ verba hic adijcere placuit: Imperialis benevolentia proprium hoc esse judicantes, ut omni tempore subjectorum commoda, tam investigare, quàm eis mederi

S

procu-

procuremus: lapsus quoque mulierum per quos indignam honore conversationem imbecillitate sexus elegerint, competentī moderatione sublevandas esse censemus, minimeque eis spem melioris conditionis adimere: ut ad eam respicientes, improvidam & minus honestam electionem facilius derelinquant. Nam ita credimus, Dei benivolentiam, & circa genus humanum nimiam clementiam (quantum nostra natura possibile est) imitari, qui quotidianis hominum peccatis semper ignoscere dignatur, & poenitentiam suscipere nostram, & ad meliorem eam statum deducere. Quod si circa nostro subiectos imperio nos etiam facere differamus, nulla venia digni esse videbimur. Et alioquin patria potestas in pietate debet, non in atrocitate consistere. prout Juris Consultus Martianus in l. Divus Adrianus. 5. ff. ad l. Pompon. de parricid. notat.

- II Item * si filia sit hæretica vel judæa; nam nedum eam pater dotare cogitur, sed etiam ab omni successionis beneficio repellitur, & fiscus in locum ipsius succedit, ut est glos. singularis in l. si verò. 9. ff. de in rem verso. per text. in l. cognovimus. 19. C. de heret. Cæterum sciendum est, * quod filia ingrediens monasterium perinde dotari debeat à patre, atque si nubat viro.

Nam à pari procedunt matrimonium carnale cum spirituali; per text. in c. sicut. vir. 7. q. 1. quia nubere dicitur qui nubit in Christo; per text. in c. ha. vero. & in c. qua Christo 26. q. 1. idq; probant passim DD. Bald. in l. fin. C. de dot. promiss. & ante ipsum Bart. in Authen. res qua. C. com. de legat. Quantum verò * at- 13
tinet matrem, num ea quoq; ad præstandā dotem compelli possit, breviter dicendum est, quod non maternum sed paternum sit officium dotare filiam, per expr. text. in l. neg. mater. 14. C. de jure dot. facit glos. in d. l. fin. in verbo paternum. C. de dot. promiss. ubi eadem gloss. restringit, nisi sit hæretica. Nam hoc casu mater si hæretica vel judæa esset, cogeretur filiæ vel filio ad Christianam fidem converso dotem & donationem propter nuptias constituere, per text. in c. ult. ext. de convers. infid. & ibi gloss. Sicut etiam mater Christiana filijs vel filiabus suis hæreticis vel judaïsanctibus, non teneretur quicquam dare in dotem, quemadmodū & de patre superius dictum est. Sed an frater * cogatur 14
dotare sororem? sanè si soror habet propria bona, tunc non tenetur frater ei dotē dare, quia itidē non fraternum sed paternum est

munus

munus dotare filiam; sicut nec è diverso soror tenetur fratri aliquid dare in donatione propter nuptias; tamen si esset illa soror inops, & nulla ei essent bona; tunc teneretur illam inopem sororem dotare, puta si sit germana; non item si uterina, prout glos. in l. omni. 16. C. de administr. tut. disponit. pro quo etiam facit text. in l. 12. §. 3. ff. de administr. tut. Quia hoc casu teneretur etiã locuples frater alere inopem sororem; & è diverso soror dives, deberet alere inopem fratrem, per text. in l. 1. §. 2. ff. de tut. & rat. tut. distr. & est glos. per text. in l. qui filiũ. 4. ff. ubi pupil. educ. debeant. Eodem modo, * si frater cum sorore possideat bona communia, frater omnino tenetur sorori constituere dotem, ut est gloss. in l. cum plures. 12. §. cum tutor. in verbo alio patre. ff. de administr. tutor. Neque tamen præsumentum est, fratrem ex proprijs bonis, & animo donandi id fecisse, prout quidam DD. juris existimarunt: donatio enim non præsimitur ubi alia conjectura capi potest, l. cum in debito. §. 1. ff. de probat. Hic autem alia est cõjectura, nempe dotem ex communi patrimonio esse datam; secus si frater constituisset dotem, nullum patrimoni-

um cum sorore cõmune habens, rum enim donasse diceretur. Nunc verò magis negotia sororis gessisse videtur, quam donasse. Et ita DD. cõmuniter tenent. Rectius tamen fecerit frater, qui est in cõmunionem bonorum cū sorore, ut quodocunq; dotē illi constituit, curet sibi fieri instrumentũ indemnitate, vel ut protestetur se ex bonis cõmunibus dotem assignare, arg. l. Nefennius. ff. de negot. gest. & l. procul. ff. de prob. Obiter autem notandum est, in his plerumque attendi consuetudinem, quæ circa dotandas sorores ubiq; locorum introducta est. Sicut & in * 16 Regno inter personas Equestris ordinis cõstitutione publica Anni 588. cautum est; quòd dotem sorori per patrem indotata assignare debeant fratres infra unum annum post mortem paternam, ex consilio duorum ex linea paterna, duorum ex materna conjunctorum, quam dotem infra annum post desponsationem eidem reddere, vel sortem bonorum dotis nomine assignare debent. Interim verò ei honestam educatione seu vitæ provisionem fratres dare tenentur; quinimo si fratres debitis oneraverunt bona paterna; tunc creditores, seu quo-

vis alio titulo juris possessores eorundem bonorum, ad præstandā dotem fororib⁹ obligantur, provisionemq; iidem vitæ, ad instar fratrum iisdē assignare tenentur, prout de his præfata constitutio latius disponit. Cujus simile aliquid in quibusdam Germaniæ terris, præsertim in bonis feudilibus observari animadverti.

OBSERVAT. XXVIII.

Consanguinitas seu affinitas utrum & quando matrimonium impediat?

SUMMARI A.

1. *Matrimonium est Sacramentum Ecclesiæ, in quo sacris Canonibus standum est.*
2. *Inter ascendentes & descendentes matrimonium in infinitum prohibetur.*
3. *Parentum & liberorum appellatio quid in se comprehendat.*
4. *Matrimonium inter collaterales, usq; ad quartum gradum prohibetur.*
5. *Computatio graduum juris civilis in collateralibus, differt à jure Canonico.*
6. *Nefaria & incesta nuptiæ, quæ dicantur.*

7. *Affinitas quomodo impediat matrimonium.*

8. *Affinitas inter virum superstitem & defunctæ uxoris consanguineos usq; ad quartum gradum durat.*

9. *In dispensatione Sanctæ sedis Apostolicæ ab impedimento affinitatis etiam causa publica honestatis exprimi debet.*

10. *Affinitatis genus triplex.*

11. *Cognatio spiritualis qualiter impediat matrimonium.*

Fateor hujus quæstionis materiā potius esse fori spiritualis, quàm secularis. Cum *matrimonium sit Sacramentum Ecclesiæ, in quo præcipuè standum est sacris Canonibus, quos etiam seculares leges non dedignantur imitari, prout in c. ult. ext. de secund. nupt. habetur. At quia de his tam in Tribunali Regni, quàm in subfellijs aliorū sæcularium judicū, nimis crebrò occurrere solent graves & arduæ controversiæ; idcirco non incongruū erit, si præcedenti dotium materiæ, etiam hæc de gradibus in matrimonio cōtrahendo prohibitis adjungatur quæstio. Et in primis sciendū est *Matrimonium inter ascenden-
tes & descendentes prohibitum esse in infinitum, per text. in l. nuptia.

ptia 33. in verbis: *Nuptia consistere non possunt inter eas personas, quæ in numero parentum liberorumvè sunt; sive proximi sive ulterioris gradus sint, usq; ad infinitum. ff. de ritu nupt.* Parentum * autem appellatio largè hîc sumitur, ut patrem; avum, proavum, abavum, atavum, tritavum, & omnes reliquos ascendentes utriusq; sexus contineat. Et si enim in jure, qui supra tritavum sunt majores propriè dicantur, latiore tamen appellatione, omnes parentes in infinitum dici honestiùs esse, & meritò obtinuisse, JC. Ulpian. in l. quique §. parentem. 4. ff. de in jus vocand. testatur. Sic & liberorum appellatio continet, nepotes, pronepotes, & reliquos descendentes in infinitum, per text. in l. liberorum. 220. ff. de verbor. signif. Et ideo si Adam hodie viveret, uxorem reperire non possit, prout gloss. in §. ergo nō omnes, Instit. de nupt. notat. Ratio est, quia omnes ab eo descendimus. Deinde prohibetur * matrimonium inter collaterales sive transversales. Jure quidam civili usq; ad quartum gradum §. inter. Instit. de nupt. Et ideo hoc jure duorum fratrum vel sororum liberi vel fratris & sororis conjungi possunt, per express. text. in §. duotum.

Instit. eod. tit. de nupt. quia in quarto sunt gradu. Jure autem Canonico, cujus dispositionem in praxi sequi solemus, olim quidem usq; ad septimum gradum prohibebantur nuptiæ collateralium, ut videre est in text. c. progeni. 16. & in c. de consanguinitate. & c. nulli. 19. 35. q. 3. Hodie verò usq; ad quartum gradum inclusivè, per expr. text. in c. non debet. ibi: *Prohibitio quoque copula conjugalis quartum consanguinitatis & affinitatis gradū de cetero non excedat; quoniam in ulterioribus gradibus non potest absq; gravi dispendio hujusmodi prohibitio generaliter observari, ext. de consanguin. & affinit.* Et additur ibidem ratio. *Quaternarius enim numerus benè congruit prohibitioni conjugij corporalis, de quo dicit Apostolus, quod vir non habet potestatem sui corporis sed mulier: neq; mulier habet potestatem sui corporis sed vir: quia quatuor sunt humores in corpore, qui constant ex quatuor elementis.* Quamvis * autem inter ascendentes & descendentes in computatione graduum jus civile & Canonicum concordent, utpotè singulis personis, singulos gradus attribuendo: In gradib; tamen collateralib; sive transversaliū longè diversam habet computati-

nem graduum jus Canonicum, & Civile. Jure etenim Canonico duæ ex transverso personæ unum gradum cōstituunt, exempli gratia, frater & soror constituunt primum gradum; in jure verò civili sunt in secundo gradu. Simili ratione duorum fratrum filij jure Civili censentur in quarto gradu, jure verò Canonico manent in secundo gradu. Ac proinde hoc jure eos à nuptijs prohiberi non est dubium; Canones enim interdiciunt matrimonium ad quartum usq; gradum inclusivè, ut supra dictum est. Hujus verò diversitatis aliquot rationes ab Alexandro Papa in c. 2. ad sedem. 35. q. 5. adferuntur his verbis: *Denique diu ventilatis (inquit) legibus & sacris Canonibus, distinctè invenimus ob aliam atque aliam causam, alteram legum fieri, alteram Canonum computationem. In legibus siquidem ob nihil aliud ipsorum graduum mentio facta est, nisi ut hæreditas vel successio ab una ad alteram personam inter consanguineos deferatur. In Canonibus verò ob hoc progenies computatur, ut apertè monstretur, usq; ad quottam generationem à consanguineorum nuptijs sit abstinendum. Ibi præscribitur, ut hæreditas propinquis modo legitimo conferatur: hic verò ut ritè*

& canonicè inter fideles nuptia celebrentur. In legibus distinctè non numerantur gradus nisi usque ad sextum: in Canonibus autem usque ad septimam distinguuntur generationem. Hac igitur de causa, quia hæreditates nequeunt deferri nisi de una ad alteram personam; idcirco curavit secularis Imperator, in singulis personis singulos præfigere gradus. Quia verò nuptia sine duabus non valent fieri personis, ideo sacri Canones duas in uno gradu constituere personas. Tales itaque personæ si inter se coierint, nefarias atq; incestas nuptias contraxisse, Imp. Just. definivit, in textu d. §. ergo non omnes. Instit. de nupt. Nefariæ etenim nuptiæ propriè loquendo dicuntur, quæ inter ascendentes & descendentes contrahuntur usque in infinitum. Incestæ verò, quarum ex latere sive ex transverso conjuncti in vetitis gradibus authores sunt, quod & inter personas ratione affinitatis conjunctas locum habet, de quibus nunc dicendum est. Deniq; * prohibentur nuptiæ inter affines, qui parentum liberorumque loco sunt, de quibus in l. non facile. 4. §. hoc itaque. ff. de gradibus & affin. habetur. Inter transversales verò affines, nulla jure veteri erat prohibitio, unde poterat aliquis fra-*

fratris
monio
textu
nuitur
rem, v
Quod
Et l. 6
no rep
& jure
bitum
ter, ex
porro. 35
orum
quam
ro uni
nuber
Canon
stitia c
uxoris
patru
haber
verso,
cula, n
raman
est, qu
tum l
in §. 1
Quan
dura
mon
affini
tur; ac
nupti
rari, h

fratris sui defuncti uxore matrimonio sibi copulare, prout id in textu *l. licet. §. C. de incest. nupt.* innuitur; multò magis patrui uxorem, vel avunculi aut consobrini. Quod jure novo ex textu *in d. l. §. & l. §. & tot. C. de incestis nupt.* omnino reprobatum esse cõstat. Nam & jure Canonico id ipsum prohibitum esse clarè admodum patet, ex textu *in c. quadam lex. & in c. porro. 35. q. 3.* ubi dicitur, quòd duorum consobrinorum conjuges, quamvis diversis temporibus, viro uni alterà post alteri⁹ obitum nubere, ipsa, præter auctoritatem Canonicã publicæ honestatis justitia cõtradicat. Ac proinde nec uxoris amitã vel materterã, nec patrui vel avunculi mei uxorem habere possum; prout nec ex adverso, uxor mea patruo vel avunculo, nec amitã meã aut materterã marito, nubere potest. Ratio est, quia hæ omnes personæ parètum loco habentur, prout est tex. *in §. item amitam. Institut. de nupt.* Quamvis enim affinitas tam diu durare videatur, quamdiu matrimonium constat, eo vero soluto, affinitas quoque concidere dicitur; attamen quoad prohibitionẽ nuptiarum, eam adhuc considerare, honestatis ratio suadet. Itaq;

nuptijs* per mortem uxoris finitis, nihilominus inter virum superstitem & defunctæ uxoris cõsanguineos, ad quartum usque gradũ durat affinitatis effectus, prout supra ex textu *in d. c. non debet.* declaratum est: pro quo facit etiam textus *in c. fraternit. 35. qu. 10.* in verbis: *Porrò uno defuncto, in superstitute affinitas non deletur, nec alia copula conjugalis affinitatem prioris copula solvere potest.* Habita est enim inquit B. Augustinus, ratio rectissima charitatis, ut homines quibus esset utilis atque honestissima concordia, diversarum necessitudinum vinculis necerentur, nec unus in una multas haberet, sed singula spargerentur in singulos, ac si ad socialem vitam diligentius colligandam plurima plurimos obtinerent. Pater quidem & socer duarum sunt necessitudinum nomina. Dum ergo habet quis alium patrem, alium socerum, numerosius se charitas porrigit, text. *in c. cum igitur. 1. caus. 35. q. 1.* Unde* (sicut Joan. 9 Andr. ix declarat. arbor. affinit. tradit) si mortua est uxor tua, & vis contrahere de dispensatione Ecclesiæ cum sorore vel consanguinea uxoris suæ, idq; Ecclesia dispensat, quòd possis contrahere cum illa, non obstante quòd tibi sit affinis; tali gradu per dispensationem.

sationem adhuc contrahere non poteris, quia licet sublatū sit impedimentū affinitatis, nō tamen sublatū est impedimentū publicę honestatis, nisi fortē etiam huius rei in dispensatione mentio facta sit. Hoc autem pro conclusionē notandum est, quod in affinitate nō sint proprię gradus, sed computantur tantū personarū consanguinitate cōtrahentium, ita nimirum, ut consanguinei uxoris, in quo gradu sunt ipsi uxori conjuncti, eodem quoq; gradu ipsius maritum jure affinitatis attingant. Sicut ex adverso, consanguinei mariti ipsam uxorem. Verūm * quod hæc omnia melius cognosci & facilius comprehendiqueant, sciendum est, tria esse genera affinitatis. Primū est, quod mediante una persona contrahitur. Persona enim personę addita & per matrimonij vinculum cōjuncta, mutat genus attinentiæ, non autem gradum. Exempli gratia, ego & frater meus sum⁹ consanguinei in primo gradu cōsanguinitatis; frater meus duxit uxorem, illa est persona addita per copulam carnis, & mutat genus, id est, alio genere attinet mihi, quia uxor fratris est affinis, frater verò consanguineus: gradum

autem nō mutat; Sicut enim frater est mihi in primo gradu consanguinitatis, ita etiam uxor ejus est mihi juncta in primo gradu affinitatis. Et hoc genus affinitatis habet prohibitionē in matrimonijs usq; ad quartum gradum per jura supra allegata. Sed inter consanguineos uxoris & mariti nulla est affinitas, quæ nuptias impediat. Hinc est, quod pater & filius possunt ducere matrem & filiā, item duo fratres possunt ducere duas sorores per text. *in c. quod super his. ext. de consanguin. & affin.* Secundū genus affinitatis est, quando primo generi alia persona per carnis copulam addita est. Verbi gratia, uxor fratris mei est mihi primo genere affinitatis juncta, mortuo verò fratre meo, illa nupsit alij marito, is secundus relicte fratris mei maritus, erit mihi affinis in secundo genere affinitatis. Sic & in alio casu. Pone, soror mea habet maritum, qui est mihi affinis in primo genere, ea mortua maritus ejus aliā recepit, quæ erit mihi in secundo genere, & tamen in primo gradu. Tertium deniq; genus affinitatis est, quod constituitur mediantribus tribus personis. Persona n. addita per carnis copulam secundo generi, tertium

A
tertium
ris. Exe
mei ux
gener
fratris
est in
ipsa de
aliā ux
tiogen
potest:
at mihi
dicend
cundu
tatis h
moniu
licet o
ribusa
rit pro
nere e
primu
nulli. c.
que ac
usq; ac
stiens
II sang
attine
que
veni
prop
mon
sci res
tem b
Secun

tertium genus constituit affinitatis. Exempli gratia. Relicta fratris mei uxor, quæ mihi est in primo genere affinitatis, post mortem fratris mei nupsit Petro, qui mihi est in secundo genere, tandem ipsa decessit, Petrus postea duxit aliâ uxorem, & illa est mihi in tertio genere affinitatis. Hinc quæri potest: Utrum mortuo Petro liceat mihi ducere relictam ejus? Et dicendum est, quod sic: quia secundum & tertium genus affinitatis hodie nō impediunt matrimonium per jura supra allegata, licet olim in omnibus tribus generibus affinitatis matrimoniū fuerit prohibitū. Nam in primo genere erat prohibitum usque ad septimum gradum, ut patet ex *d. c. nulli. caus. 35. q. 2. & 3.* In secundo usque ad quartum. In tertio verò usque ad secundum, ut refert Hostiensis in sua Summa. *extr. de consang. & affinit.* Porro quantum* attinet cognationem spirituale, quæ ex Sacramento baptismi provenit, glos. *Sp. Sax. lib. 1. art. 3.* novè propinquitates, quæ olim matrimonium impediabant, ex ea nasci referens disponit: utpotè primam filiationem inter sacerdotem baptisantem & baptisatum. Secundam, compaternitatem in-

ter sacerdotem & patrem baptisati. Terciam cōmaternitatem inter eundem & matrem baptisati. Quartam fraternitatem inter filios sacerdotis, puta ante ordinē susceptum procreatos, & baptisati. Quintam filiationem inter baptisatum & suscipientē de baptismo. Sextam filiationem inter eundem & uxorem suscipientis. Septimam fraternitatē inter baptisatum, & filios suscipientis. Octavam compaternitatem inter suscipientem, & patrem suscepti. Nonam maternitatem inter eundem, & matrem pueri, de quibus *in c. ita diligere. & seq. 30. q. 3. & tot. tit. de cognat. spirit.* Potissimū verò Conc. Trid. *sess. 24. c. 2. de reform. matr.* ubi de hujusmodi cognatione spirituali aliter statuitur, vide.

OBSERVAT. XXIX.

Monachi & religiosi, utrum ad successionem bonorum jure naturali devolutorum admittantur?

SUMMARIA.

1. *Monachi & religiosi pro mortuis mundo reputantur.*
2. *Religiosi jure Saxonico ad successionem non admittuntur.*
3. *Monasteria ingredientium triplex differentia.*

4. *Liberi etiam invito patre monasterium ingredienti, jus succedendi retinent, juxta juris civilis dispositionem.*
5. *Idem in successione agnatorum & cognatorum obtinent.*
6. *Articulus Spec. Sax. 25. lib. 1. à sede Apostolica reprobatus.*
7. *Refutatio cujusdam hujus temporis J.C. qui professionem monasticam impiam appellare ausus est.*
8. *Religiosi monasterium ingreſſi, non sibi, verum monasterio acquirunt.*
9. *Monachus & religiosus quo ad acquisitionem equiparatur servo.*
10. *Religiosi Ordinis mendicantium iidem acquirunt monasterio.*
11. *Monasterium ingreſſi renuntiare non possunt hereditati in præjudicium monasterij.*
12. *Ad monasticam vitam suscipiendam dolo inductus, hereditatem monasterio non reliquit.*
13. *In bonis feudalibus utrum religiosi succedant.*

I Monachos * & religiosos pro mortuis mundo reputari, jura tam Civilia quàm Canonica probant, prout ex textu in c. nullus. 54. caus. 2. q. 7. clarè patet. ubi dicitur, quòd monachorum mortua vox est. Et supra ibi c. placuit.

53. quos non humanis, sed Divinis verbis mortuos esse scimus. Idem innuere videtur text. in l. Deo nobis. penult. ibi: Et hoc tantummodò lucri nomine consequatur ab eo, qui solitariam vitam elegerit, quod debuit legitime vel ex pacto per casum mortis exigere. C. de Episc. & Cleric. ubi quo ad repetitionem dotis comparatio fit solitariæ vitæ cum casu mortis. Unde dicendum esse * videtur 2 cum Monachi & religiosi dicantur mundo mortui quòd non debeant admitti ad successionem eorum bonorum, quæ ad eos jure naturali devolvuntur. Cujus rationis intuitu, in Regno quoque Franciæ consuetudo obtinuit, quòd religiosi ab omni successione repellantur, teste Rebuff. in proemio Constit. Reg. gloss. 5. nu. 21. & sequentib. Quòd etiam respexisse videtur potissimum jus Saxonicum; eo etenim jure monachi & religiosi prorsus incapaces hereditatis declarantur, atq; ab omni successione etiam paterna excluduntur, idq; per expref. tex. lib. 1. art. 25. in verbis: Clericus dividet cum fratribus, ad quam divisionem monachus non admittitur. & paulò post ibidem. Si autem adultus monachatur, ex tunc juribus feudi & civilibus est omnino alienus, ac feuda

ac feuda sua liberè ad dominum suum
 revertuntur: nam militie cingulore-
 3 nunciavit. Ubi etiam gloss. * ejus-
 dem juris, eos qui monasteria in-
 grediuntur, sub triplici differen-
 tia intelligi debere disponit. Aut
 enim (inquit) sunt, qui liberè re-
 ligionem suscipiunt, & in ea pro-
 fessionem faciunt, atq; de his tex.
 d. art. 25. accipiendum esse tradit,
 quòd videlicet hereditatem &
 feudum perdât, ex eo quia mun-
 do renuntiaverunt, & ad observan-
 dum paupertatis votû, nullumq;
 proprium habendum juramen-
 to sese obstrinxerunt. Aut sunt,
 qui ante annos discretionis ad re-
 ligionem vel alliciuntur vel co-
 guntur, & isti sicut è monasterio
 exire liberè possunt, ita etiam suc-
 cessione privari non debent, per
 express. text. ejusdem juris d. art.
 25. ibi: *Monachetur autem puer, & si*
minor annis exiverit, jura feudi & ci-
vilia recuperabit. Satis enim inutile
est, inquit Marcell^o Papa, ut coacta
servitio Domino praestentur. in c. illud
autem. 10. caus. 20. q. 1. ubi etiam alli-
gnatur temp^o quindecim anno-
rum, quo elapso minores requiri
debent à praelatis, utrum in reli-
gionis habitu permanere cupiant
an non? Aut deniq; sunt, qui per
vim & metum in monasteriû de-

traduntur, vitamq; monasticam
 ducere coguntur; isti quoque in
 monasterio perseverare cogi nō
 debēt, si timetur de periculo, per
 express. text. in c. cum dilectus. ext. de
 his qua vim metusve caus. Secus est in
 his, qui benevolè religionem in-
 grediuntur; nam hi ad perseveran-
 dum in ea cogi possunt, per text.
 in c. propositum. & c. proclivis. caus. 20.
 q. 3. Verum enimvero * non ob- 4
 stante supra allegati juris Saxoni-
 ci dispositione, standū hac in par-
 te potius est juri Civili, quo ex-
 pressè cavetur, quòd liberi etiam
 invito patre monasterium ingre-
 dientes retineant jus succedendi
 ex testamento, vel ab intestato,
 nec ob hoc possint reputari in-
 grati, per text. in l. Deo nobis. penul.
 in verbis: *Hoc etiam cognitum no-*
bis correctione nostra dignum esse ju-
dicamus: ut, si quis in parentum po-
testate constitutus vel constituta, vel
forſan hujusmodi jure absolutus vel
absoluta, elegerit se monasterio vel
clero sociare, & reliquum vitae suae tem-
pus sanctimonialiter degere voluerit;
non liceat parentibus eosdem vel eaf-
dem quocunque modo abstrahere, vel
propter hanc tantummodò causam,
quasi ingratum vel ingratam à sua
hereditate vel successione repellere,
 C. de Epif. & Cler. Idque gloss. ibi in

verbo *parentum*. non solum in parentum, * sed etiā agnatorum & cognatorum successione procedere probat. Quamvis enim (inquit) religiosi non habeāt cognationem in terra, utpotē quia eorum cognatio est in cælis; tamen cognationem annexam naturalem retinent. Unde concludit, quod mutatio status non nocent ad succedendum, per text. in l. fin. ff. unde liberi. Satis enim iniquum & impium foret, eos qui perpetuum Dei timorem præ oculis habent, ex eo, quia se obsequio Dei manciparunt privari portione hereditatis; quod aliās non denegatur mulieri fornicanti, & quæ se dedit servituti & concupiscentiæ carnis, prout videre est in textu Sp. Sax. lib. 1. art. 5. Atq; ideo

6 * dictum articulum 25. quo religiosos à successione repellendos esse disponitur erroneum esse, atq; à sede Apostolica meritò reprobatur, Interpretes istius juris testantur; & in fine Speculi Saxon. ubi omnes reprobat articuli recensentur, videre licet.

7 Non equidem * ignoro quendam non postremi nominis hoc tempore Jurisconsultū temerē, ne dicam impiē adnotasse in quodam loco, monasticam professio-

nem tanquam impiam pro nullo haberi, & quia eam abijciant, pios, illos verò qui sanctē & religiosē in ea perseverant, impios homines dici. O Deus bone qualis injuria! Turpissimos Apostatas, & Dei religionisq; sanctæ desertores detestandos, in piorum numero collocare; sanctis verò & Deo dicatis hominib; indignam impietatis notam impudenter affingere velle? Professionem (inquit bonus ille JC.) monasticam tanquam impiam non obstare ijs qui eam abijciunt. Ne videlicet melioris conditionis sint impij quàm pij. Profectò ille videtur mihi malitiosē dissimulare, ea quæ prudentissimus ille Imperator Justinianus, idemq; religiosissimus Princeps, vitæ monasticæ & solitariæ tribuit elogia. *Conversionis* (inquit ille) *monachalis vitæ sic est honesta sic cōmendare novit Deo ad hoc venientem hominem, ut omnem quidem humanam ejus maculam detergat, purum autem declaret, ac rationabili natura decentem, & plurimā secundum mentem operantem, & humanis cogitationibus celsiorem. Si quis igitur futurus est monachus perfectus, indiget & divinarum eloquiorum eruditione, & conversationis integritate: ut tanta dignus factus sit*

muta-

mutatio
far. Ec
ris, in
riorese
mas ad
qui ad
mnibus
ne ad D
tatem.
sidijs fu
ta sunt,
Sequitur
antiqu
nihil si
rio, con
licitud
quomo.
nē si n
tam pi
mona
sancto
trum
minur
Thom
sancti
de qu
sibi n
dacia
hac e
gratis
Jude
rum c
aliqua
miseri

mutatione. Novell. de monachis in praefat. Et idem in alio loco; Singularis, inquit, vita, huiusq. contemplatio res est sacra, & ex hoc evahens animas ad Deum, & non solum iuvans eos qui ad hanc accedunt, sed etiam alijs omnibus pro ejus puritate & supplicatione ad Deum, prabens inspectam utilitatem. Unde & priscis Imperatoribus studij fuit, & à nobis non pauca sancita sunt, de eorum honestate & ornatu. Sequimur etenim sacras regulas, & antiquos patres qui hac sanxerunt, quia nihil sine via ad questionem est imperio, communem omnium hominum sollicitudinem ex Deo accipienti. Novell. quomo. oport. monach. vivere. 133. Sane si non hac tanti Imperatoris, tam praeclara vitae & professionis monasticæ testimonia, at saltem sanctorum in ea professione patrum & beatorum illorum numinum, Augustini, Bernhardi, Thomæ, & aliorum auctoritas, sanctimonia & innocentia vitae, de qua ne iniquitas quidem ipsa sibi mentiri potest, hominis audaciam cohibere debuerant, ne hac contumelia ordinem sacrum gratis proscinderet. Sed justus Judex Deus, suorum Sanctorum contumelias & impropria aliquando vindicabit, quando miseri illi religiosorum ac DEO

*dicatarum personarum contemptores, angustiat cum timore horribili exclamabunt, dicentes: Hi sunt quos habuimus aliquando in derisum, & in similitudinem improprij. Nos insensati vitam illorum aestimabamus insaniam, & finem illorum sine honore: ecce quomodo computati sunt inter filios Dei, & inter Sanctos fors illorum est! Sap. 3. Cæterum redeundo * ad propositum, dicendum est, ob ingressum monasterij neminem hereditate aut successione debere privari; sed quia tales personæ nihil proprium habere possunt, nec velle aut nolle suum habent, idcirco non sibi sed monasterio acquirunt ejusmodi hereditatem. Eo enim casu, cum ipsi religiosi possideantur à monasterio, prout glos. in Authen. Si servus. in verbo probare. notat; ideo merito monasterium in ipsorum locum succedit, per express. text. in c. in presentia. §. in verbis: Unde universa qua habuerat, erant ad monasterium devoluta. extr. de probat. Concordat etiam text. in Authen. ingressi. in verbis: Ingressi monasteria, ipso ingressu se suasq. dedicant Deo. C. de sacros. Eccles. Nam quo * ad acquisitionem, monachus & religiosus equiparantur servo, ut gloss. in l. cum heredes. §. fin. in verbo non*

puto. ff. de acquir. poss. Sicut enim servus sibi nihil acquirere potest, sed solum acquirit domino, per text. in §. *item vobis. 3. Instit. per quas personas nobis acquir.* ita etiam monachus & religiosus omnino acquirit monasterio, cum proprium habere non possit. per text. in c. *cum ad monasterium. 6. extr. de statu monachor.* Nec refert * etiam si quis ingrediatur ordinem Minorum, vel Prædicatorum, vel aliorum qui non possunt habere possessiones; nam quamvis isti ordines bona possidere non possint, ea tamen pro necessitatibus suis & Ecclesiæ vendere possunt. Omnia enim illis cōcessa intelliguntur, si ne quibus esse non possunt, prout Specul. lib. 4. tit. *de statu monach. nu. 8.* pulchrè notat. Ubi etiam illud addit * quod religiosus in prejudicium monasterij non possit renunciare paternæ hæreditati, argum. l. *fin. C. de bon. qualibet.* Et ideo is hæreditatem nō tam aditam transmittit ad monasterium beneficio l. *unica. C. de his qui ante apert. tab.* quia monasterium quasi legitimus hæres filij censetur, per text. cum gloss. in *Auth. de sanctis. Episc. c. sed hoc de presenti.* Et sic prædicari solet, quod etiā Curia sequitur, prout in causa inter religiosum P. Rai-

mundum Conventus Leopolden. Ord. S. Dominici, & Felicē Pileatorem civē Strien. sabbatho ante festum S. Jacobi Apostoli Anno 1604. & in causa inter religiosum Gregoriū ejusdem Ordinis Conventus Posnaniensis & Adamum Czernkowic feria 4. post Dominicam Judica An. 1607. pronunciatum fuit. Si ramen quis * dolo inductus monasticam vitam suscipiat, maxime verò si religiosi aliqui spe successionis ingressum monasterij dolose persuaferint, eo casu dolus quidem ille non vitiat ingressū religionis, quia bonus dolus esse censetur quo quis ad meliorem vitam inducitur, per text. in c. *constituit. 42. caus. 16. qu. 7.* bona tamen illi religiosi nequaquam cedere debet monasterio. Panormit. in c. *cum dilectus extr. de his que vi metusve caus. num. 12.* probat. Porro quantum * attinet bona feudalia, primo quidem intuitu videtur dicendum, quod à successionem feudi regulares & religiosæ personæ excludantur, de quo est clarus textus in c. *qui cleric. in verbis: Qui Clericus efficitur, aut votum religionis assumit, hoc ipso feudum amittit, in usib. feud. tit. si de feudo defuncti content. sit int. dominum.* Concordat itidem alius textus ejus-

AN
ejusdem jun
arma bellica
verba: Miles
cum esset sine
mum intravit
do, arma bel
que religionis
sus factus est.
dum retinere
vel agnatus
Sed judicatur
conditionem
sunt esse miles
les Christi: ne
eum, qui non
Est alius e
feud. tit. Cler
dicitur: Et ju
est, vasallum
cantem feud
est enim in
Christi, servi
li, serviant fe
& religiosos
necium pa
se, etiam si h
postea ruri
in c. si femina
lud descendit
nullo modo in
debere succede
habitam relig

ejusdem juris, *tit. de vasallo milit. qui arma bellica depos.* cujus hæc sunt verba: Miles qui beneficium tenebat, cum esset sine liberis venerabilem domum intravit, & seculo renunciando, arma bellica deposuit, habitumque religionis assumpsit, & sic conversus factus est. Hic donec vixerit, feudum retinere conatur, quod dominus vel agnatus sibi pertinere contendit. Sed judicatum est domini vel agnati conditionem esse potiore, eo quod desijt esse miles seculi, qui factus est miles Christi: nec beneficium pertinet ad eum, qui non debet gerere officium. Et est alius express. textus. *in lib. feud. tit. Cleric. feud. amit.* Ubi sic dicitur: Et jure & moribus receptum est, vasallum clericali se militia dedicantem feudum amittere: Scriptum est enim in Divinis eloquijs: Miles Christi, serviat Christo: milites seculi, servant seculo. Et ideo clericos & religiosos, nullo modo in beneficium paternum succedere posse, etiamsi habitum assumptum postea rursus deposuerunt, *tex. in c. si femina.* in verbis: Ex hoc illud descendit, quod dicitur Clericum nullo modo in beneficium paternum debere succedere, etiamsi, posteaquam habitum religionis assumpsit, post-

posuerit. Idem in omnibus qui habitum religionis assumunt ut conversi. Hi enim nec postea in feudo succedunt, & si quod habent, perdunt. *in lib. feud. tit. de feud. famina. 30. lib. 2.* Contrarium tamen DD. communiter tenere video, quod videlicet durante vita illi, qui ingrediuntur monasterium, feudum remaneat penes monasterium, prout Alex. de Imol. *consil. 10.* notat. Ratio est, quia monasterium servitium domino feudi præstare potest per substitutas personas, quemadmodum præstare solet, quando monasterio ipsi à dominis secularibus feuda conferantur. Non enim negari potest, pleraque bona in externis regionibus, puta in Italia, Gallia, & Germania jure feudi monasterijs applicata esse, quæ etiam num ab illis possidentur: Nec obstant prædicta jura ex usibus feudorum desumpta. Nā hæc ut potè à Longobardis profecta, nulla ratione derogare possunt juri communi. Cum & aliàs statuta laicorum non extendantur ad Clericos, prout

in c. Ecclesia Sancta Maria. tit. de constit. & ibi Panor. latif.

simè disponitur.

152 OBSERVATIONUM PRACTICARUM
OBSERVAT. XXX.

Pactum de futura successione, item renunciatio bonis paternis & maternis à liberis facta, utrum de jure subsistat?

SUMMARIA.

1. Pactis hereditas dari non potest.
2. Pacta de futura successione iniqua, & contra bonos mores esse dicuntur.
3. Pacta future successionis inducunt votum captandæ mortis, & auferunt liberam testandi facultatem.
4. Pactiones de futura successione nec juramento confirmantur.
5. Differentia inter pactum future successionis affirmativè & negativè conceptum.
6. Filiæ renuntiando bonis paternis & maternis cum juramento, stare debet renunciationi facta.
7. Juramentum quod sine dispendio salutis æternæ servari potest, servari debet.
8. Pacta future successionis sub quaduplici differentia à DD. ponuntur.
9. Consuetudo Regni inter personas Equestris ordinis, quod filie bonis paternis & maternis renuntiare soleant.

10. Ratio cur in Regno famina à successione paterna fratribus extantibus excludantur.
11. Jure Saxon. renunciatio successionis coram Judicio fieri debet.
12. Persona juri Civili seu Magdebur. subjecta, aequali jure in bona succedunt facta collatione bonorū.
13. An pactum inter duos plures vè initum, quod alterutro sine liberis mortuo, invicem sibi succedant, de jure subsistat nec ne?

Pactis * hereditatem dari non posse, notiatq; explorati juris est, Hereditas enim (ut inquit JC. Cajus) ad nos pertinet, aut veteri jure aut novo. Vetere è lege XII. tabularum, vel ex testamento quod jure factum est. l. i. ff. de petit. heredit. Concordat textus in l. heredit. s. C. de pact. convent. idq; adeo verum est, quod ne juramento quidem ejusmodi pacta confirmata valeant, neque statuto aut consuetudine introduci queant. Ratio est, quia viventis nulla est hereditas, per text. in l. i. §. Si in pubere. 21. ff. de collat. & in l. i. ff. de heredit. & act. vendit. ac proinde ubi pacta tanquam contra bonos mores inita non valent; ibi nec statuto vel consuetudine ea firmari possunt; Nam juxta legiti-

mas

ANDR
mas sanction
rei curpis, aut
vel de facto
inducere pot
ext. de pactis.
ra successio
bonos mores
de pactis. aper
verbis: Sed m
pactiones odio
narrissimis &
re enim quoda
te, de rebus
conveniunt: S
regulas sancim
di pacta, quæ
sunt repelli, &
observari. Qu
limitatur, ni
ditate pactum
eis accommod
extremum vi
verit, tunc ete
spe, licebit eis il
jusmodi paction
ibidem habe
tra domini
vel pacisci m
dò * const
solum con
sed etiam p
riculosissim
cunt votur
lius de cui

mas sanctiones pactum turpe vel rei turpis, aut impossibilis, de jure vel de facto nullam obligationē inducere potest, per text. in c. sui. ext. de pactis. Pacta * vero de futura successione iniqua & contra bonos mores esse text. in l. fin. Cod. de pactis. apertissimè declarat his verbis: *Sed nobis omnes hujusmodi pactiones odiosa esse videntur, & plena tristissimi & periculose vetus. Quare enim quodam vivente & ignorante, de rebus ejus quidam paciscentes conveniunt? Secundum veteres itaque regulas sancimus, omnimodo hujusmodi pacta, quae contra bonos mores inita sunt repelli, & nihil ex his pactiōibus observari.* Quod tamen ibidem ita limitatur, nisi ipse fortè de cujus hereditate pactum est, voluntatem suam eis accommodaverit, & in ea usque ad extremum vita sua spacium perseveraverit, tunc etenim sublata acerbissima spe, licebit eis illo sciente & jubente, hujusmodi pactiōes servare. Cum ut ibidem habetur, in alienis rebus contra domini voluntatem aliquid fieri vel pacisci improbum sit. Unde liquido * constat, ejusmodi pacta non solum contra bonos mores esse, sed etiam plena tristissimi & periculosissimi eventus, quia inducunt votum captandæ mortis illius de cujus hereditate agitur,

& faciunt insidiari vitæ ipsius, auferuntq; liberam testandi facultatem. Et ideo * rectè ex communi DD. sententia concluditur, talia pacta de succedendo nec juramento confirmari posse, quippe contra bonos mores inita. Non est enim obligatorium cōtra bonos mores præstitum juramentū, per text. in c. non est obligatorium, s. de reg. jur. in 6. Sed hoc verum est in * pacto futuræ successiōis affirmativè inito, puta si fortè filius vivente adhuc patre hereditatem paternam alicui vendere, vel aliquopiam pacto alienare vellet. Secus vero est in pacto futuræ successiōis negativo, puta de non succedendo alicui facto. Nam quavis etiam tale pactum de jure non valeat, ut est text. in l. pactum dot. in verbis: *Pactum dotali instrumento comprehensum, ut contenta dote, quæ in matrimonium collocabatur, nullum ad bona paterna regressum haberet, juris auctoritate improbat: nec intestato patri succedere filia ratione prohibetur. Dotem sanè quam accepit, fratribus qui in potestate manserunt, conferre debet. Cod. de collat.* Quod * si tamen hujusmodi pactum juramento fuerit cōfirmatum, ut pote si filia accipiens dotem renunciaret paternæ hereditati

ditati mediante juramēto, eo casu talis renunciatio omnino servari debet, de quo est express. tex. in cap. quamvis. 2. in verbis: *Quamvis pactum patri factum à filia dū nupti tradebatur, ut dote contenta, nulum ad bona paterna regressum haberet improbet lex Civilis: si tamen juramento non vi nec dolo prestitum firmatum fuerit ab eadem, omnino servari debebit. Cū non vergat in aterna salutis dispendium nec redundet in alterius detrimentum. tit. de pactis in 6.* Ex quibus* ratio satis manifesta apparet, quia videlicet omne juramentum servari debet, quod sine dispendio salutis aeternae servari potest, per exp. tex. in l. cum contingat. 28. extr. de jurejurand. Quoniam vero tale pactum negativum non est contra bonos mores, nec inducit votum captandae mortis alienae, nec aufert liberam testandi facultatem: ideo si fuerit juramento vallatum, in suo robore permanet, per jura & rationes supra allegatas. Verum enim vero pro* faciliiori ejus rei intellectu sciendum est, hujusmodi pacta passim à DD. usurpari sub quadruplici differentia, quod etiam gl. Spec. Sax. lib. 2. artic. 30. tradit. Aut enim (inquit) fiunt de successione conservanda, & hujusmodi pa-

cta valere, per text. in §. fin. Instit. de legitima agnat. succes. Aut de amitenda, id est de non succedendo, sicut filiae solent aliquādo renunciare successioni paternae & maternae, in qua si juramentum interveniat renunciationem talem itidem omnino valere, supra declaratum est. Cæterum* notissima hujus Regni maximè inter Equestris ordinis homines consuetudo, quod filiae à successionem paternam & maternam fratribus extantibus, dummodo de dotibus ipsis provideatur, per pacta & conventiones quae circa desponsationem & elocationem illarum in matrimonium fieri solent, excludantur omissio etiam juramēto, dummodò ad acta publica ejusmodi renunciatio fiat, de quo est antiquum Statutum Casimiri Regis An. 1368. Visliciae conditum. Secus est si fratres superstites non habeant. Eo etenim casu ipse hereditant, non obstante pacto de non repetenda hereditate, circa elocationem in matrimoniū facto, Idque per Statutum Uladislai Jagellonis An. 1423. Porro* quantum attinet hanc foeminarum à successionem paternam exclusionem in Regno observari solitam, satis claras & evidentes ea res videtur habere

habere rationem. Reipub. ut ordinarumque. Et §. sed & si. In foemina & agnationis n. ipsa restatur, de l. pronuntiatio. nific. Sequitur miliam viri, per de Senator. Et li. ti, non in ejus repurantur, familia. §. foemina. tertioribus vero si foeminae in succederent in materna, facili crescerent, & milias transieritò majori fir, jurata coitates ad masculos verentur: sed memoravi me ordinis Equestris sonas juri Civili si subiectas lovis de his etiam art. 30. hoc motatem seu successionem agnationis sed tionis debet dicitur, nisi pro

habere rationes. Interest enim Reipub. ut ordinum dignitas familiarumque salva sit, per text. in l. 1. §. sed & si. 13. ff. de inspiciendo ventre. In foeminis verò finiri familiae & agnationis nomen experientia plā testatur, de quo est etiam text. in l. pronuntiatio. in fin. ff. de verb. signific. Sequitur etiam forum & familiam viri, per text. in l. femina. ff. de Senator. Et liberi ex ea procreati, non in ejus sed in patris familiā reputantur, prout id JC. Caj. in l. familia. §. faminar. ff. de ver. signif. dicitur. Unde in foeminae in familijs nobilium succederent in bona paterna & materna, facile tales familiae decrescerent; & bona in alienas familias transferentur: ut non immerito majoribus nostris visum sit, jura ita constitui, quò hereditates ad masculos tantum devolverentur: sed hæc ut antea commemoravi magis inter personas ordinis Equestris, quam inter personas juri Civili & Maydeburgen- si subjectas locum habent. Quamvis de his etiam * jus Saxon. lib. 2. art. 30. hoc modo disponat: *Hereditatem seu successionem qui sibi non jure agnationis sed promissionis, seu donationis debet dicit, hoc pro irregulari habetur, nisi promissio hujusmodi coram*

judicio sit confirmata. Unde etiam hoc jure dicendum videtur, quòd ejusmodi renunciatio ad acta publica, vel ut textus loquitur, coram judicio facta, valida prorsus remaneat. Nam talis contractus factus apud Acta publica, æquiparatur confessioni in judicio factæ, & mandatur executioni tanquam confessio judicialis, per textum in l. tale pactum. §. qui provocant. ff. de pactis. Attamen hujusmodi renunciaciones rarissime inter supra dictas personas observantur; ut potè in quibus non usque adeo attenditur familiarum hujusmodi conservatio. Et ideo tales personæ* sive sint filij vel filia, æquali jure in bona paterna & materna succedunt, dotemq; & donationem ante nuptias, si quæ ex bonis paternis acceperunt, in collatione bonorum computare solent: per textum in l. illud. §. ad hac. C. de collat. Quod etiam praxis Curia probat. Et ita in causa Joachimi Płonski cōtra Płonska Varsoviae feria quarta post festū Conversionis S. Pauli Apostoli Anno 1600. judicatum fuisse constat. Aut sit pactum de jure successionis acquirendo, atque illud sine consensu viventis non valere, paulo ante per text. in d. l. fin. C. de pact.

paçt. probatum est: quinimo auferitur tali tanquam indigno hæreditas, & applicatur fisco, per text. in l. *quidam. §. donationem & in l. sequ. ff. de donat.* Aut deniq; fit de jure successionis certo modo dividendo, & tunc distinguendum est. Aut enim fit respectu incerti hominis, ut quia duo pluresve paciscuntur dividere omnem hæreditatem sibi obvenientem, & hujusmodi pactionem validam esse, text. in l. 3. §. *de illo. ff. pro socio.* probat. Aut fit pactum respectu certi hominis, puta de dividenda hæreditate Petri, tunc hujusmodi pactum sine illius consensu de cuius hæreditate agitur, non valet, per text. in d. l. *fin. C. de pactis.* plura de his apud Bart. in *repetit. d. l. fin. C. de pactis. num. 17.* videre licet. Sed

13 quid, si* inter duos pluresve conventum sit, quod alterutro sine liberis mortuo, ad superstitem bona perveniant, an hujusmodi pactum valeat? Et communiter DD. illud omnino valere existimât, quia videlicet in tali mutua & reciproca conventionione cōsensu utriusque intervenit, & periculum illud captadæ alienæ mortis cessat; imo talis conventio nō tam videtur esse pactum futuræ successionis, quā obligatio quædam conditionalis, si videlicet al-

teruter sine liberis decedat, quæ obligatio adveniente conditione pro pura habetur, per text. in l. *necessario. §. 1. ff. de peric. & commod. rei vendit.* Quod tamen eatenus verum esse DD. juris affirmant, si nimirum ejusmodi mutua de succedendo conventio, per stipulationem causa donationis inter vivos fiat, licet post mortem demū suum sortiatur effectum. Ac insuper si non omnem hoc modo paciscentib⁹ auferat testandi facultatem, ut puta, si quilibet eorum aliquid sibi ex bonis retineat, de quo testari postmodum possit; vel saltem si de præsentibus tantummodo bonis, non etiam de futuris inter illos pactum sit. Nam hoc casu, si de futuris bonis nulla mētio sit facta, posset aliquis post cōventionem taliter celebratam aliquid superlucrari, & sic de lucro suo testamentum facere pro ut Bart. in d. l. *fin. num. 11. & seq. latius tradit.*

OBSERVATIO XXXI.

Pactum cum emptore initum, ut rem emptam venditori eodē pretio restituat quandocunque ei libuerit, quod vulgò pactum de retrovendendo dicitur, an de jure sit permissum, nec ne?

SUM.

ANDR.
SUM.

Pactum de

vili &

num.

Ex pacto de

per acti

verbis,

Emptor fru

re empt

dendi.

In pacto re

pretij fa

citi con

Modicita

dicatu

In pacto

debet,

ercere

Presumpti

de retr

fener

Admonis

modum

troven

Antichre

reperm

Pactum *
pro eode
ti appositum
batissimum
muniter col
si fundum. 2. C.
vendidit. cuju
fundum parci

1. *Pactum de retrovendendo jure Civili & Canonico probatissimum est.*

2. *Ex pacto de retrovendendo nascitur actio personalis praescriptis verbis, vel ex empto.*

3. *Emptor fructus omnes lucratur ex re emptam cum pacto retrovendendi.*

4. *In pacto retrovendendi modicitas pretij facit praesumptionem illiciti contractus usurarii.*

5. *Modicitas pretij vel pensionis quae dicatur?*

6. *In pacto retrovendendi attendi debet, num emptor usuras exercere sit solitus.*

7. *Praesumptiones aliae, quae pactum de retrovendendo arguunt esse foeneratitium.*

8. *Admonitio Auctoris ut cautè admodum hujusmodi pactis de retrovendendo in eatur.*

9. *Antichresis quid sit, & an de jure permissa?*

PACTUM * de retrovendendo pro eodem pretio in continenti appositum in contractu, probatissimum esse DD. juris communiter colligunt, ex textu legis si fundum. 2. C. de pact. inter emptor. & venditor. cujus haec sunt verba: Si fundum parentes tui ea lege vendide-

runt, ut, si ve ipsi si ve heredes eorum emptori pretium quancuncque vel intra certa tempora obtulissent, restitueretur, teg. parato satisfacere conditioni dicta, haeres emptoris non pareret, ut contractus fides servetur, actio praescriptis verbis, vel ex vendito tibi dabitur, habita ratione eorum, quae post oblatam ex pacto quantitatem, ex eo fundo ad adversarium pervenerunt. Idque non solum lege Civili, sed etiam jure Canonico permissum esse probatur, per textum in c. ad nostram. in verbis: Quod patet ex eo, quod creditor debitori promissit, quod quancuncque à septennio usque ad novennium daret XL. uncias tarenorum, quae vix dimidiam justi pretij contingebant, domos ejus restitueret & olivas. ext. de empt. & vendit. pro quo etiam facit textus in c. illos. 4. tit. de pignori. Quinimo sacra scriptura id ipsum attestatur, dicente Domino Levit. c. 25. Cuncta regio possessionis vestrae, sub redemptionis conditione vendetur. Unde manifestò liquet, non solum probatissimum, sed etiam efficacissimum esse hoc pactum de retrovendendo. Et primo * quidem, quod ex eo nascatur actio personalis ex empto, vel praescriptis verbis, ut supra dictum est in text. d. l. si fundum. Quamvis quidam etiam realem actionem utilem

utilem nimirum rei vendicationem, ex huiusmodi pacto nasci existiment, ut notat Gail *lib. 2. Observat. 16.* qui priorem amplexus sententiam firmiter tenet, Primum venditorē vigore pacti de retrovendendo, nulla ratione posse agere contra tertium possessorem actione reali, id est, rei vendicatione, sed tantum personali præscriptis verbis, vel ex empto ad interesse, si nimirum res ab eo, cui sub pacto retrovendēdi fuit vendita, in alium simpliciter fuit alienata. Perinde enim (ut ibidem inquit *lib. 2. observ. 19. num. 7.*) actio personalis in rem scripta rem afficit, & possessorem sequitur, atque actio verè realis, idque per text. in *l. 3. in hac actione. §. est autem. 3. ff. ad exhibend.* Deinde* in eo etiam efficax huiusmodi pactum esse videtur, quod emptor fructus ex re emptæ stante adhuc huiusmodi emptione perceptos omnino lucratur, neque eos in sortem computare teneatur, quo casu non censetur esse cōtractus huiusmodi usurarius, ut notat Abb. Panor. *in d. c. ad nostram. num. 9. tit. de empt. & vendit.* Facit etiam gloss. *in c. conquestus. 8. in verbo de feudo ad fin. tit. de usur.* Ratione enim oneris adjecti in contractu puta conditio-

nis de retrovendendo, res videtur minus valere, quia onus videtur pars pretij, per text. in *l. fundi partem. ff. de contr. empt.* Nec obstat, quod in casibus quibus cōtractus venditionis ipso iure resolvitur, & dominium in venditorem (ut ita dicam) retransfertur, fructus venditori restitui debeant, veluti in pacto additionis in diem, cum videlicet ita res venditur, si quis intra certum tempus meliorem conditionem attulerit, per text. in *l. item quod. 6. & in l. Imperator. 16. ff. de in diem addict.* vel in pacto legis Commissoriae, puta, quando res ea conditione venditur, ut si intra certum tempus pretium solutum non sit, res in emptam sit, per text. in *l. lege fundo. 8. ff. de lege Commiss.* Nam his casibus perinde est, atque si res nunquam vendita fuisset, interveniente nimirum conditione, vel non, pactis huiusmodi adjecta. Secus si non ipso iure dominium in venditorē retransfertur, sed ex partiū conventionione cōtractus resolvendū venit, prout id in pacto de retrovendēdo fieri solet, in quo statim ab initio cōtractus, vera & efficax intervenit venditio, vel cum convenit ut res vendita, si intra certū tempus displicuisset, red-

dere-

deretur. His et
omnes cedunt
prout supra p
rum in eo, n
di emptionis
vendendo illi
us esse dicatur
maximè necesse
Primum* ut si
nam ex modic
tur) pretij p
cōtractus ul
norm. in d. c. ad
nemo (inquit
re suum, per
de renunciati
nequit in iust
rum personar
li præsumptio
rum in l. si quis
& l. 1. §. fin. ff. de
*vero pretij
quæ est infra d
ris, idque per
in d. c. ad nostram
pensio ex reb
proveniens
debet, ut nimir
tati pretij re
talis pensio n
annos, ascen
marionem re
quinque vel a
centenario.

deretur. His etenim casib⁹ fructus omnes cedunt lucro emptoris, prout supra probatum est. Ceterum in eo, ne cōtractus huiusmodi emptionis cum pacto de retrovendendo illicitus & fœneratitius esse dicatur, DD. juris hæc duo maximè necessaria esse docent. Primum * ut sit iustum pretium, nam ex modicitate (ut illi loquuntur) pretij præsumitur qualitas contractus usurarij, ut notat Pagnon. *in d. c. ad nostram. num. 9.* Nam nemo (inquit) præsumitur iactare suum, per text. *in c. super hoc tit. de renunciat.* Quod locum habere nequit in rustico & muliere, quarum personarum simplicitas docti præsumptionem tollit, per textum *in l. si quis id. ff. de iure omn. Jud. & l. i. §. fin. ff. de eden.* Modicitatem vero pretij eam esse intelligunt, quæ est infra dimidiam veri valoris, idque per expressum textum *in d. c. ad nostram.* Quo casu etiam pensio ex rebus tali pacto emptis proveniens, omnino considerari debet, ut nimirum sit iusta & quantitati pretij respondens ita, quod talis pensio multiplicata per 20. annos, ascendat ad totalem æstimationem rei locatæ, & sic erunt quinque vel ad summum sex pro centenario. Licet enim ex pacto

huiusmodi rem emptam locare non solum cuilibet alij, sed etiam ipsi venditori, prout summa Sylvestr. in verbo *Usura. 2. num. 15. versic. quartum. & num. 16. in princip.* de his latissimè disponit. Alterum est * quod necessario in hoc pacto attendi debeat, ne videlicet emptor aliàs sit solitus fœnerari, per text. *in l. quod si nolis. §. qui assiduus. ff. de adilit. edict. & in d. c. illo vos. tit. de pign.* probat gloss. *in d. c. conquestus.* in verbo *de fundo.* Sunt præter hæc duo * etiam aliæ conventiones, quæ pacto de retrovendendo contra naturam cōtractus appositæ, præsumptiones faciunt contractum huiusmodi esse usurarium & illicitum, qualis est illa, quando apponitur pactum de retrovendendo in maiori & cariori pretio, ut ideo fructus computetur in sortem. Talis enim contractus præsumitur fœneratitius ex eo, quod in vera emptione fructus cedere debeant cōmodo emptoris, qui tali pacto præsumuntur extorti esse causa usuræ, prout in pignorib⁹ fieri solet, de quo proprius est casus *in d. c. illo vos. tit. de pign.* vel quando fit pactum de retrovendendo, certo termino elapso pro modico pretio, tunc etiam talis contractus præsumitur esse

esse usurarius, de quo proprius est casus *in d. c. ad nostram*. Nam aliàs quando fit pactum de retrovendendo iusto pretio, non est differentia, an fiat usq; ad certū tempus completum, vel in perpetuū. Utroq; enim casu est licitum tale pactum, nec ex eo nascitur aliqua præsumptio mala, idq; per expr. *tex. in d. l. si fundum. 2. C. de pact. inter empt. & vendit.* quod etiam tangit Summa Sylvestr. in verbo *usura. 2. num. 15.* Vel denique, quando quis petebat mutuum offerendo rerū suarum hypothecam, alter verò malit emere quā mutuare, & sic sequutus sit contractus emptio- nis, etiam eo casu existimant qui- dam præsumi contractum usura- rium, quod tamen Abb. Panorm. *in d. c. ad nostram. circa fin.* non pro- bat; sed hæc præsumptionem tā- rūt faciunt, non autem probant cōtractum esse illicitum. In sum- ma quando pretium est iustum, & inrētio sive bona fides ita quod in veritate vult quis rem emere, & malit emere absolutē, quā cum tali pacto, affirmativē dicēdū est, talem emptionem cum pacto re- trovendendi intra tot annos sive perpetuo, de jure fori & poli o- mnino valere, & fruct⁹ omnes ex ea re perceptos emptorem suos

facere per jura supra allegata. Et ita concludit Summa Sylvestr. in verbo *usura. 2. dicto loco*. Et ideo ne- que præscriptione triginta vel ampli⁹ annorum tolli posse: quic- quid in contrarium nonnulli In- terpretes juris dicant, per ea quæ Mynsing. *Obs. 16. Cent. 1.* notat. Vel- lem * equidem praticos (ut dici- volunt nostrates) hæc omnia per- pendere paulò accuratius, quò in- huiusmodi cōtractibus inter pri- vatas personas paciscendis & con- scribendis cautius procedant, sci- antq; qua ratione quibusve con- ditionibus differat iste cōtractus à pignoratitio, qui merē est illicitus & usurarius, per jura supra al- legata. Fieri enim plerumq; solet, magno (proh dolor) conscientia- rum cum dispendio, ut pro cō- tractu in vim reemptionis qui ali- as *ná wyderkau* apud nos appella- ri solet, imperitis hominibus ali- um pignoratitium, (quem vulgò obligationem appellant) propter similitudinem quandam, tēme- rē obtrudant, licitēq; & absq; pe- riculo salutis animæ talem con- tractum iniri posse persuadeant: quinimo quod turpius est nomi- ne etiam pacti de retrovendendo aliàs *wyderkaufen*, pulchro quasi honestatis velamine, illicitum hunc

hunc foeno-
nare consu-
rectis, nō v-
lis intruen-
inscriptio-
tutorum R-
lè id cognō-
turam con-
aliàs ná wy-
obligation-
logi & Can-
contractus
rium esse q-
9 legistæ, *
pretes An-
pignoris ic-
loco usura-
nec pecuni-
passim ad-
i. ff. de pign-
attamen
hac in par-
rō ij qui C-
sunt, omni-
te quia in-
juri magis
text. in c. nō
2. tit. de nov-
contractu
re non po-
usuram co-
ctus ex re
deputat,
surv. & in d.

hunc fœnoris contractum adornare consueverunt. Planè si rectis, nō verò limis (ut ajūt) oculis intueri velint, vel ex formulis inscriptionum, quæ in codice Statutorum Regni posite sunt, facile id cognoscerent, aliam esse naturam contractus reemptionalis, aliàs *ná wyderkaw* dicti; aliam verò obligationis: quam omnes Theologi & Canonistæ improbant, & contractum hunc omnino usurarium esse docent. Quamvis enim legistæ, *id est juris Civilis interpretes Antichristi, id est speciem pignoris ita dati, ut ex eo fructus loco usurarum percipiantur, donec pecunia in sorte restituatur, passim admittant per tex. *in l. 11. §. 1. ff. de pignor. & in l. 33. ff. de pign. act.* attamen jure Canonico (quod hac in parte omnes, præsertim verò ij qui Catholicæ Ecclesiæ subsunt, omnino sequi debent, utpote quia in materia peccati huic juri magis sit credendum, per not. text. *in c. novit. tit. de judicijs. & c. 1. & 2. tit. de novi oper. nunc.*) hujusmodi contractus antichristeos subsistere non potest. Notum est enim usuram contrahere eum, qui fructus ex re sibi pignorata in lucro deputat, per text. *in c. 1. tit. de usuris. & in d. c. illo vos. tit. de pignor.*

Tutiùs enim & honestiùs est, ut tales fructus in sortem computentur, & cum sorte compensentur, si consumpti sunt, per text. *in l. si dominium. C. de pignor. act.* vel si extant, ut loco pignoris sint, per text. *in l. si conveneris. ff. de pignor. act.*

OBSERVAT. XXXII.

Pactum legis Commissoriae (quod nostri lapsum vulgò vocant) an de jure valeat nec ne?

SUMMARI A.

1. *Pactum l. Commissoriae alio modo sit in emptione, quàm in pignore.*
2. *Pactum legis Commissoriae in emptionibus approbatur, non item in pignoribus.*
3. *Ratio differentia, cur in emptionibus hoc pactum l. Commissoriae valeat, non itidem in pignoribus.*
4. *Casus quibus etiam in pignoribus pacta l. Commissoriae locum habeant.*
5. *Admonitio authoris, de vitando hoc contractu, maximè in pignoribus.*
6. *Consuetudine pactum l. Commissoriae in pignoribus non roboratur.*

DICTUM fuit Observat. præcedenti de pacto legis Commissoriae; quod an de jure valeat necne,

necne, quæri non inutiliter possit? Et imprimis * sciendum est, aliam esse hujus legis non solum naturam & rationem, sed etiam formulam in contractu emptio- nis & venditionis; aliam verò in contractu pignoris. Nam in em- ptione fit hoc modo: *nisi pretium rei emptæ solutum sit ab emptore in- tra tale vel tale tempus, res sit inem- pta*, per express. text. in l. cum ven- ditor. 2. ff. de leg. Commiss. at in pi- gnoribus longè aliter illud concipi solet; puta, *nisi debitor solverit intra certum tempus conventum, res pignoriata sit creditoris, vel sit ei ven- dita, vel in solutum data pro suo cre- dito, vel ut creditor eam vendat, do- net, pro suo arbitrio, & c. gloss. in l. 1. in verbo creditoribus. ff. de pact. pi- gnor. & de l. Commiss. Et ideo * aliter quoque in emptione & venditio- ne, quàm in pignoribus de hoc pactol. Commissoria in jure dispo- nitur. Nam in emptioibus hu- jusmodi pactum omnino valere juris tam Civilis, quàm Canonici Interpretes cõmuniter statuunt. Secus vero in pignoribus, in qui- bus tale pactum reprobatur esse expressus textus in l. quoniam. 3. in verbis: *Quoniam inter alias captio- nes, præcipue Commissoria pignorum legis crescit asperitas, placet infirmari**

*eam, & in posterum omnem ejus me- moriam aboleri. Si quis igitur tali con- tractu laborat, hac sanctione respiret, qua cum præteritis præsentia quoq; re- pellit, & futura prohibet. Creditores enim re amissa jubemus recuperare quod dederunt. C. de pact. pignor. pro- bat. pro quo facit etiam text. in c. significante. 7. in verbis: Cum igitur pactum legis Commissoria sit in pigna- ribus improbatum. tit. de pignor. Ra- tionem autem * hujus differentie Abbas Panorm. in d. c. significante. num. 7. duplicem ponit. Primam, quia communiter venditio fieri solet pro justo pretio, quantum videlicet res ipsa valet; & licet quandoq; aliter eveniat, tamen id rariùs fit, & jura adaptantur ad ea, quæ frequenter contingunt. l. nam ad ea. 5. ff. de legibus. Secus est in pignore quod communiter so- let obligari, pro minori longè quantitate quàm res valeat. Un- de si tale pactum in pignore vale- ret, multum deciperentur mise- ri debitores, puta, quòd debito- re ad præstitum tempus non sol- vente pecuniam, pignus mane- at creditoris; quod in emptione & venditione omnino cessat; nã hoc pactum neque emptorem damno afficit, neque lucro ven- ditorem; sed omnia in pristino*

statu

AND
statu reman
contractu y
dictum est.
nem assign
in pignore
do fovere
in tali pacte
quendi illu
termino ex
gnus dato,
quod fieri
c. consultat.
nimverò *
DD. opini
pignoribus
quasdam l
quidem si
gnore dato
creditori.
pro justo
re hujus
fundus. in
Neq; enim
debitor, c
linquitur
text. in l. f
Secundò
creditor
alius, put
valet, per
contrahen
pactum l
gnore fui
lo, nō au

statu remanent, rescisso videlicet contractu venditionis, ut supra dictum est. Alteram verò rationem assignat, quia tale pactum in pignore videtur quodam modo fovere usuras. Nam creditor in tali pacto habet spem consequendi illud lucrū, quod elapso termino ex minori pretio in pignus dato, ad se perveturum est, quod fieri non debet, per text. in *c. consult. tit. de usuris*. Verum enimvero * secundū communem DD. opinionem, ea quoque quæ de pignoribus dicta sunt, recipiunt quasdam limitationes. Et primò quidem si id actum fuisset in pignore dato, ut id esset venditum creditori, vel datum in solutum pro justo pretio, tunc enim valere hujusmodi pactum text. in *l. fundus. in fin. ff. de pignor. probat*. Neque enim eo casu decipi videtur debitor, cum justum pretium relinquitur arbitrio boni viri, per text. in *l. fin. C. de jure dom. impetr.* Secundò, si non ipse debitor cum creditore tale pactum faciat, sed alius, puta fidejussor, tunc idem valet, per text. in *l. ult. in prin. ff. de contrahen. empt.* Tertiò, quando pactum legis commissoriæ in pignore fuit adjectum ex intervallo, nō autem in principio contra-

ctus, per text. in *l. Titius. 34. ff. de pignor. act.* Ratio diversitatis est, quia debitor mutuans pecuniam facile cōsentiet in omne pactum creditori, quod ipse veller ab initio, ut saltem optatam obtinere posset pecuniam; & ideo reprobatum tale pactum ab initio contracto appositum; continet enim in se quandam asperitatem & violentiam, ut in *d. l. quoniam. C. de pact. pignor.* disponitur: quæ ratio cessat, quando jam adepta pecunia, debitor ex intervallo dictum pactum apponit. Sanè hujusmodi pactum ex intervallo postea adjectum, valet quo ad retentionē & exceptionem quærendam ipsi creditori, pignore apud eum existente, ne videlicet debitori illud restituere teneatur: non autem quo ad actionem, ut nimirū rem apud creditorem existentem petere possit, ita tenet Abb. Panor. in *d. c. significante. num. 6.* per text. in *l. 2. C. de pact. pignor.* Denique favore etiam dotis approbari tale pactum quidam existimant, puta si mulier vel pater illi⁹ promisit dotem marito in pecunia, & dedit fundum vel aliam rem in pignus, eo pacto quod si intra certū tempus pecunia non solvatur, fundus vel res illa sit in dotem data; &

hæc est sententia Baldi *in c. 1. de fund. dot. in vim l. Commissi. idque argum. l. quamvis. 45. ff. de solut.* probat. Verum tamē indistinctē tenendum est, tam ex parte mulieris cui dos venit restituenda, quam ex parte mariti cui dos venit danda huiusmodi pactum non valere. Nam *in d. l. quāvis.* nihil habetur de pacto legis Commissoriae, sed tantum agitur de dote reddenda uxori. Atq; hæc est communis opinio, licet in contrarium multa speciosa & plausibilia argumenta adferri possint, prout Negusantius *in tractat. de pignor. 4. parte in prin.* fusiūse tractat. Optarem* etiā in hoc contractu nostrates, maximē verò Equestris ordinis homines cautiōres esse. Et si enim nulla lex in statutis Regni reperiatur, quæ hoc pactum l. commissoriae (quod vulgò apud nostrates lapsus appellari solet) approbare videatur, consuetudine tamen superiorū temporum adeò is contrahendi modus inoleverat, ut jam pro contractu emptionis & venditionis (pignore nimirum in rem propriam verso) passim ab omnib⁹ usurparetur. Qui contract⁹ per se multum alioquin odiosus, cum summa juris & æquitatis ratione ab Augustissimo illo Tribunalis Re-

gni Judicū ordine aliquoties reprobat⁹ esset; factum est, ut jam rari⁹ ejus usus sit. Neque* enim multum hic attendi illud debet, quod vulgò pro tuendo hoc contractu in pignoribus à practicis nostris adferri solet, consuetudine nimirum longæva eum approbatum esse, ac proinde omnino valere debere. Nam consuetudinis ususq; longævi, licet non vilis auctoritas esse debebat, tamen non usque adeo sui valitura momento, ut aut rationem unicat, aut legem; ut inquit Imperat. Constan. *in l. consuetudinis. 2. C. qua sit longa consuet.*

OBSERVAT. XXXIII.

An res pignori data à creditore oppignorari aut vendi possit?

SUMMARI A.

1. Res aliena pignori sine domini voluntate non potest.
2. Pignus pignori quomodo dari possit.
3. Solutio debito creditori, pignus debitor etiam apud alium possessorem repetere potest.
4. Pignoris vendendi facultas creditori quando competat.
5. Pactum de non vendendo pignore non valet.

6. Ad

AND

6. Ad vendi
7. Jure Saxo
8. Fructus e
9. Consuetud

Quamvis
Na pign
puta, sine d
text. in l. ali
gnora. tit. act
ditor pignu
oppignorari
tur esse dub
pressam & n
nem juris, to
ri datum sit.
pignori ibi:
ratam accip
nus utraque
secundo credi
ceptio, quam
ff. de pignorib.
liratem con
atum est, n
gnus esse vi
oppignorari
ferius dicen
verum est,
pus primus
obligaverit

6. *Ad venditionem pignoris qua requiruntur.*
 7. *Jure Saxonum qualis solennitas in venditione pignoris observatur.*
 8. *Fructus ex re pignolata, quando in sortem computari debeant.*
 9. *Consuetudo de fructibus in sortem computandis aliud obtinuit.*

Quamvis* regulariter res aliena pignori dari non possit, puta, sine domini voluntate, per text. in l. aliena res. 20. in pr. ff. de pignora. tit. act. tamen quod min⁹ creditor pignus quod accepit alteri oppignorari queat, nullum videtur esse dubium, idq; propter expressam & manifestam dispositionem juris, toto tit. C. si pignus pignori datum sit. Et in l. grege. 13. §. cum pignori ibi: Cum pignori rem pignoratam accipi posse placuerit: quatenus utraque pecunia debetur, pignus secundo creditori tenetur: & tam exceptio, quam utilis actio ei danda est. ff. de pignorib. Id enim propter utilitatem contrahentium introductum est, ne videlicet inutile pignus esse videretur, si distrahi aut oppignorari non posset, prout inferius dicitur. Quod tamen* ita verum est, si non in longius tempus primus creditor alteri illud obligaverit, nisi quamdiu ipse il-

lud obligatum habet, per express. text. in l. 1. in verbis: Etiam id quod pignori obligatum est, à creditore pignori obstringi posse jam dudum placuit: scilicet ut sequenti creditori utilis actio detur, tam diuque eum is, qui jus representat, teneatur, quam diu in causa pignoris manet ejus qui dedit. C. eod. si pign. pignor. dat. sit. Item si non meliori conditione creditor pign⁹ obliget, quam sibi debebatur; alias non tenet pignoratio, prout in ead. l. 1. in verbis: Sed si vos usumfructum possessionis tantum modo pignori dedistis: isq; qui accepit, alij eam possessionem cujus usumfructum nexum habebat, sine vestra voluntate pignoraverit: creditor ejus, id in quo pignoris vinculum non consistit distrahens, dominio vos privare nequit, C. eod. quod etiam gloss. juris Sax. lib. 3. art. 5. in fine probare videtur, asserens pignus à primo creditore ultra summam, quam in re habet alij creditori obligari non posse. Solutio* etenim vel 3 oblato debito creditori quod ipsi debebatur, debitor rem pignori obligatam à secundo creditore cui obligata est, vel ab ipsius herede jure suo repetere potest, per expr. text. in l. si creditor. in C. eod. si pign. pignor. dat. sit. & in l. 40. in fine ff. de pignorat. act. Extincto quippe jure

jure datoris, perimitur quoque jus ejus, qui ab eo causam habet, per text. in l. *lex vectigali*. 31. ff. de pignor. & hypotec. Quo etiam respexisse videtur textus Spec. Sax. lib. 2. art. 60. in verbis: *Is qui res hujusmodi primò concessit aut pignora vit, à nullo potest eas repetere aut evincere, nisi ab eo cui sponte concessit aut impignora vit.* Ubi etiam tractatur à quo res commodata aut pignori data, si furto aut spolio amittantur, utrum videlicet à possessore rei, vel ab eo cui concessa fuerunt, 4 repeti debeant. Porro * quantum attinet facultatem vendendi pignus, sciendum est, si debitor in mora sit solvendi debitum, posse creditorem ad venditionem seu alienationem pignoris descendere, per textum in l. *cum solvenda*. 4. cujus hæc sunt verba: *Cum solvenda pecunia dies pacto profertur, convenisse videtur, ne prius vendendi pignoris potestas exerceatur.* ff. de distract. pignor. Nam is videtur præcipuus esse fructus sive effectus pignoris, ut videlicet à creditore, debitore solutionem protrahente, pignus vendi & sibi de debito satisfieri possit. Nec enim esset magna hujus obligationis utilitas, si creditor perpetuò servare debitori, quamvis in mora

existenti, inutile pignus teneretur. Nec refert, si id pactum (ut videlicet pignus ob moram distrahere liceat) adjectum sit, si non, per text. in l. 4. C. eod. de distract. pignor. Quinimo * pactum de non vendendo pignore non valere, gloss. in l. *si convenerit*. ff. de pign. act. probat, quia est (inquit) contra publicam utilitatem. Nam si creditor non posset vendere pignus de jure, non reperiretur qui vellet mutuare indigenti. Quod ita intelligi debet, si inter partes conventum fuit de tempore solutionis, quo elapso debitor constituitur in mora si debitum non solvat, per text. in l. *magnam*. C. de contrahend. & committen. stipulat. Si verò non adijciatur tempus solutionis, tunc ad constituendum debitorem in mora, necessario requiritur interpellatio debitoris, per text. in l. *si ex legali*. ff. de verb. obligat. Nec refert, si facultas sit data à debitore creditori vendendi pignoris, si non; semper enim intelligitur concessa sub ista conditione, si debitor fuerit in mora solvendi debitum, per express. text. in l. *si convenerit*. 4. ibi: *Si convenerit de distrahendo pignore sive ab initio sive postea, non tantum venditio valet, verum incipit emptor domi-*

nium

AN
nium rei habi
nerit de distra
jure utimur, &
do non conv
convenit ne d
distraxerit, si
fuerit denunci
verit. ff. de pig
6 do * constata
alienatione
re faciendam
requiri; pri
ra constitu
nunciatio
torem de s
peller, quo
C. de jure dor
dum probat
formam vend
bitur. Qu
casum tant
creditori e
ne pignus d
denunciatio
tem, quand
que prohib
jure Dige
debitoris,
tionem req
Codicis un
gloss. in d. l.
ceat. ff. de pig
in l. creditor
7 na fide. C. de a

*nium rei habere. Sed & si non convenit de distrahendo pignore, hoc tamē jure utimur, ut liceat distrahere: si modo non convenit ne liceat. Ubi verò convenit ne distraheretur, creditor si distraxerit, furti obligatur, nisi ei ter fuerit denunciatum ut solvat, & cessaverit. ff. de pignor. act. Unde liquet * constat ad venditionem seu alienationem pignoris à creditore faciendam, hæc duo necessariò requiri; primo, ut debitor in mora constituatur; deinde, ut denunciatione trina creditor debitorem de solutione debiti interpellat, quod etiam textus in l. fin. C. de jure dom. impet. clarè admodum probat; ubi etiam modus & forma vendēdi pignoris præscribitur. Quamvis quidam ad eum casum tantum, quando videlicet creditori expressè prohibitum est, ne pignus distrahatur, trinā hanc denunciationem referant; nō autem, quando neq; concessum, neque prohibitum illi fuit; quo casu jure Digestorum præter moram debitoris, nullam aliā denunciationem requiri volunt; Jure verò Codicis unam tantum, ut sentit gloss. in d. l. si convenit, in verbo: liceat. ff. de pignor. act. Esclarius gloss. in l. creditor hypothecas. in verbo: bona fide. C. de distr. pignor. Cæterum **

jure Saxonum, quod hac in parte praxis Curiae sequitur, tam in judiciali, in cujus possessionem ex legitimo juris processu creditor judicis decreto mitti solet; de quo habetur in l. à divo. Pio. ff. de jure judic. quàm in conventionali pignore venditio cum denunciatione fieri debet, per expressum textum, lib. 1. art. 70. in verbis: *Pignus illud tandem exponatur aut vendatur, si pro debitis non poterit obligari, & si plus valuerit, reo reddatur. & c.* Ubi inter alia, talis solennitas vendēdi pignoris proponitur. Quod pignus ter in locis publicis, de quindenā in quidenā venui exponi debeat, adhibito etiam præcone qui venditionem publicet, quod est sub hasta vendere, qualis subhastatio etiam Decreto S. R. M. in causa inter successores Heweken & Linter feria quarta post festum Visitationis B. M. V. An. 1596. approbata fuit. Quamvis revera hujusmodi solennitatem subhastationis, magis in venditione pignoris capti pro executione rei judicatæ (quod pignus judiciale appellari supra dictum est) quàm in alijs pignoribus requiri existimarem, per text. in l. ordō. C. de execut. rei judic. Quæ quidem venditio, etiam ipsi debitori singulis

singulis tribus vicibus est denuncianda, si fortè pignus suum redimere velit. Quod si debitor pignus illud redimere negligat; tunc vendendum est ei qui plus numeraverit; si verò nullus contingat emptor, Judex revolutis sex septimanis, pign⁹ in satisfactionem debiti creditori tradere debet, & si haud nequaquam respondeat debito, alijs pignorationibus erit repetendum quicquid defuerit, donec debitum adimpleatur, per text. in d. art. 70. concordat text. juris Municip. art. 64. Quod tamè
 8 in reb⁹* quæ nullum omnino fructum, nullumve emolumentum creditori adferunt, non autem ijs quæ fructuosæ sunt, ex quibus fructus percepti in rationem exonerandi debiti computari possint, æquitatis ratio procedere suadet. Nam eo casu creditor circa venditionem pignoris, tam diu ijs uti potest, donec fructus cum sorte adæquentur, per text. in l. 1. C. de pignor. act. quo pacto creditor debitori pignus restituere tenetur, per text. in l. si pignore. ff. de pignor. act. Et ita passim DD. Bart. in d. l. à Divo Pio. §. si pignora. Bald. in l. ordo. & tot. tit. C. si in causa judic. pign. capt. sit. tradunt, errare videlicet eos, qui opinantur se illa bona, in

quæ ipsis immissio per judicem est concessa, ex hoc pro proprijs retinere posse, neq; ad restitutionem fructuū teneri. Hodie* tamè corruptissimi istius sæculi moribus, vix fortè id subsistere potest. Nam nullus (teste Cerasino in suo Enchiridio) creditorum sustinet sibi fructus in sortem computari, tot nimirū intervenientibus cautionibus & sordidissimis conventionibus & sordidissimis conventionibus pactioibusque, ne id fieri possit.

OBSERVAT. XXXIV.

Ususfructus item alia servitutes, an pignori dari possint nec ne?

SUMMARI.

1. Emptionem venditionemve quæcung; recipiunt, ea etiam pignorationem recipere possunt.
2. Ususfructus vendi potest.
3. DD. opinio quatenus ususfructus alienari aut pignorari possit.
4. Differentia quisnam usumfructum pignori det, proprietarius videlicet, an usufructuarius.
5. Commoditas percipiendi fructus à proprietario pignori data, utrum transeat ad hæredes creditoris nec ne?
6. Servitus personalis utrum pignori dari possit.

7. Anti-

Antinomi
dandis
8. Servitute
possunt
9. In servitu
suis po
sunt.
10. Authori
versitat
stus p
in urba
11. Servitut
di poss
12. De serv
rius pr
[N hac qua
cendum v
venditione
cipit, illud
recipere p
in l. sed & p. §.
& e contra
commercio
per text. in
2 dari poss. At
di posse, tex
ctus. ff. ead.
probare vi
& cum emp
Prætor, cur
tur? Et cla
2. ibi: usuf
re, vel alijs

7. *Antinomia de servitutibus pignori dandis conciliatio.*

8. *Servitutes urbanae oppignorari non possunt.*

9. *In servitutibus rusticis pignus constitui potest, & quæ ratio diversitatis.*

10. *Authoris sententia de ratione diversitatis, cur in servitutibus rusticis pignori sit locus, non item in urbanis.*

11. *Servitutes urbanae precario concedi possunt.*

12. *De servitutibus pignori datis rariùs praticari solet.*

locare, vel vendere potest. ff. de usufruct. & quemadm. Ergo etiam usufructum pignori posse consequens est. Verumtamen *Bar-

col. & cõmuniter DD. usufructum alienari & pignori posse existimant, non quatenus est ser-

vitus, sed quatenus commodita-

tem utendi in se habet. Nam ser-

vitutẽ huiusmodi, seu ipsum jus

usufructus in extraneam perso-

nam alienari non posse, per text.

in §. finitur. Instit. de usufruct. & clariùs in l. si usufructus. 66. ibi: Quoni-

am diximus usufructum à fructuario cedi non posse nisi domino proprietatis:

& si extraneo cedatur, id est, ei qui pro-

prietatem non habeat, nihil ad eum

transire, sed ad dominum proprietatis

reversurum usufructum. ff. de iure

dot. probari videtur. Unde non

obscurè colligitur, *multùm in-

teresse, quisnam usufructum

pignori dederit, usufructuarius-

ne an proprietarius? Nam priori

casu, quin usufructus unà cum

persona usufructuarij pereat, du-

bium non est; cùm nemo in aliũ

plus iuris transferre queat, quàm

ipse habuit. Et resolutio iure da-

toris, resolvitur etiam ius acco-

ptoris, per text. in l. lex vectiga-

li. 21. ff. de pignoribus & hypotheo.

Quod si vero dominus ipse pro-

prieta-

1. IN hac quæstione regulariter di-

scendum videtur, quicquid *

venditionem, emptionemq; re-

cipit, illud etiam pignorationem

recipere posse, per express. text.

in l. sed & p. §. fin. ff. de pignar. & hypo.

& è contrario, quæ non sunt in

commercio pignori non posse,

per text. in l. 1. §. 2. ff. quæ res pignori

2. dari poss. Atqui *usufructũ ven-

di posse, textus in l. si is. 11. §. usufruc-

ctus. ff. ead. de pignorib. & hypothe.

probare videtur, his verbis: Nam

& cùm emptorem usufructus tuctur

Prætor, cur non & creditorem tuebi-

tur? Et clariùs in l. arboribus. 12. §.

2. ibi: Usufructuarius vel ipse frui ea

re, vel alij fruendæ concedere, vel

prietatis usum fructum seu commoditatem percipiendi fructus det pignori, acrius inter DD. disputatur. Utrum *commoditas illa percipiendi fructus in ipsius tantum creditoris persona consistat, an verò etiam ad extraneos, vel hæredes ipsius transeat? Plerique putant commoditatem illam in persona tantum creditoris consistere nec ad alium transire, nisi hæcenus ut ex persona creditoris æstimeretur, id est, ut ejus nomine possideatur, per jura supra allegata. Sed si res penitus inspiciatur, verius dicendum est, etiã in quolibet extraneo eam hoc casu consistere & revera alienari posse, per express. text. in d. l. si is. §. usufructus. ff. de pignor. Cum & alias usufructus constitui soleat non solum in persona unius hominis, verum etiam ad certum tempus, & in diem, vel ut non reddatur nisi soluta pecunia, vel ut non soluta pecunia vendi aut alteri oppignorari possit, per text. tot. tit. ff. de distr. pignor. Cæterum *quantum attinet alias servitutes personales, itidem illas pignori dari posse ex regula in principio hujus questionis posita, prima frõte dicendum esse videtur, utpote quia servitutes hujusmodi vendi, donari,

precariove concedi possunt, per text. in l. si precario. 17. ff. com. prædior. rustic. & urb. Contrarium tamen JC. Martianus in textu l. si is. 11. §. fin. ff. eod. de pignorib. disponit his verbis: *Jura prædiorum urbanorum pignori dari non possunt: igitur nec convenire possunt, ut hypotheca sint.* Quam *antinomiam conciliando mirè sese torquent DD. juris, quidã enim existimant regulam hanc non esse generalem, sed hoc tantum JC. Martianum dicere voluisse, quòd quemadmodum servitutes pignori dari non possunt, quippe quæ traditionem non patiuntur, sed tantum patientiam; ita nec possunt hypothecæ obligari. Alij de constituta servitate ibi agi non de constituenda putant, nempe quòd dominus prædij dominantis non possit servitutem sibi debitam alijs oppignorare. Alij verò hanc JC. sententiam esse autumant, quòd dicat servitutem pignori dari non posse in abstracto scilicet, nisi prædium sit cui servitus inhæreat. Verumtamen *hisce omnibus DD. sententijs, quæ per se quidem subsistere possunt, non consideratis, assertivè tenendum est, verissimè esse quòd urbana servitutes non possint oppignorari, non solum si

sint

sint constit
constituen
mino præd
verum etiã
teservitute
pua esse vid
servitutes d
mittunt, ut
senon censet
ff. de usufruct
non sunt in
ratione dan
diam. C. si d
9 Nec obsta
rusticis p
prout JC. l
ff. de pignor
cer. Nam u
verbo ut at
ad stipulat
rentiã rat
servitutes
tineant, id
dam perpe
textu in l. 4
ex hac var
creditorum
jure pigno
fierent inu
his pignus
venire ut
inde urbs
erileges ve
textu §. c. 1

sint constitutæ, sed etiam si sint constituendæ, neq; solum à domino prædij habentis servitutē, verum etiam à domino præstante servitutē. Ratio ejus rei præcipua esse videtur, quia hujusmodi servitutes traditionem non admittunt, utpote quod in bonis esse non censeantur, per text. *in l. r. ff. de usufruct. legat.* illa verò quæ non sunt in bonis, pignori nulla ratione dari possunt, *l. 6. quæ prædium. C. si alien. res pignor. data sit.* Nec obstat* quod in servitutibus rusticis pignus constitui possit, prout JC. Paulus *in l. sed an via. 12. ff. de pignor. expressis verbis docet.* Nam ut Accursius ibidem in verbo *utatur*, (cui etiam Bartol. ad stipulatur) docet has esse differentiarum rationes, quod urbanæ servitutes perpetuam causam contineant, id est, constitui sub quadam perpetuitate debeant, per textum *in l. 4. ff. de servit.* tunc quod ex hac varietate & mutatione creditorum, servitutem urbanam jure pignoris habentium, ædificia fierent inutilia, utpote quia si in his pignus admitteretur, posset evenire ut riga auferantur, atq; inde urbs deformaretur, quod fieri leges verant, prout habetur in textu §. *cum in suo. Inst. de rer. divis.*

& in l. fin. ff. ne quid in loco publ. fiat. Quæ ratio posterior etsi mihi quodammodo probabilior videatur, maximè verò quod in rusticis prædijs hujusmodi deformitas non attendatur, attamen priorem illam de perpetuitate etiã ad rustica prædia trahi posse, ex eodem textu *d. l. 4.* elicitur. Quare hanc ego* potius ejus rei diversitatem¹⁰ esse existimo, quam etiam text. *in d. l. sed an via.* his verbis: *Quæ sententia ut scilicet pignori servitus rustica dari possit, propter utilitatem contrahentium admittenda est. ff. de pignorib.* ponit; ac si dicat, utilitas contrahentium quæ præcipuus est juris nostri finis, suadet hanc pignoris obligationem in rusticis servitutibus admittendam esse, quæ utilitas in servitutibus urbanis consistere nequit. Nam ut sit utile pignus servitutis urbanæ, non tantum necesse est creditorem habere prædium vicinum, sed etiã ut hujusmodi pignus alij vicino vendi possit. Inutile etenim est pignus quod alij vendi non potest. *l. 4. de pignor. act. & in l. mulier. C. de distract. pignor.* Exempli gratia. Si servitus tigni aut stillicidij immittendi (quæ sunt urbanæ servitutes) alicui jure pignoris concessa sit, necessariò requireretur, ut is

haberet alium vicinū, cui itidem hujus servitutis usus esse possit, alioquin quod ex ædibus suis immitit tignū creditor in eades debitoris, non æquē alij vicino ex ædibus suis in eandem partē immitendi ejusdem tigni commoditas esse potest. Et ideo si vicinus proximus nunquam tale jus pignoris empturus esset, multo minūs aliō remotior. Unde sequitur, quod cum hujusmodi servitutis inutile pignus sit, pignoris etiam constitutio concedenda non erat, puta cessante utilitate. At in servitutibus rusticis, quando nimirum alicui ire, agere, aquā ducere, jure pignoris cōceditur, utilitas in eo maximē consistit, quod hoc jus alij vicino, & forsā magno pretio distrahi possit (quis enim non libenter id redimat, ut plures aditus per alienum fundum ad suos agros habeat, vel aquæ ductum faciat, & similia) aliud profectō propter certam & exploratam utilitatem statuendum erat, prout Cujat. *Obslib. 15. c. 6. & Conan. lib. 4.*

II *c. 14. num. 3.* notant. Ac* proinde nec illud hāc regulam impugnare videtur, quod servitutes hujusmodi precario concedi possint, per text. *in l. veluti 3. ff. de precario.* Siquidē alia est ratio in precario

quām in pignore. Primō, quod precario utens, nullam servitutem, sed tantū utendi commoditatem habeat. Deinde, quod precario servitus concessa alienari nō videatur. Nam & distrahi ab eo cui cōcessa est nō potest, quod vel maximē ad utilitatem pignoris requiritur, ut sup. dictum est: Atq; hæc* de servitutum pigno- 12 re dicta sufficiant, quæ etsi hodie in praxi rariū fortē occurrant, attamen quia non solum causas agentibus, verū etiam juris limina adeuntibus, meo studio atque opera prodesse pollicor sum, non incōmodum me fecisse existimo, quod hanc quæstionem intricatam, & quæ sui difficultate DD. juris in diversas abire fecit sententias, hoc loco explicaverim.

OBSERVAT. XXXV.

Servitutes an præscriptione acquirantur & amittantur?

SUMMARIA

1. *Servitutum constituendarum & amittendarum varij modi.*
2. *Servitutes an longo usu acquirantur, vel non usu amittantur.*
3. *Legis Scribonie de servitutibus non usucapiendis dispositio.*

4. In servitutibus praescribendis alia est ratio si servitus à libertate, alia si libertas à servitute praescribatur.

5. DD. diverse opiniones de praescriptione servitutū acquirendarum.

6. Communis opinio servitutes omnes quae continuam causam habent praescribi posse decem vel viginti annorum spatio.

7. Servitutes omnes continuam causam habere videntur.

8. Longovalij & Corrasij opiniones de praescriptione servitutum.

9. Auctoris sententia in concilianda contrarietate legum de praescribendis servitutibus disponentiū.

10. Servitutes jure Saxonica uno & triginta annorum & sex septimanarum spatio praescribuntur.

11. Ad praescribendam servitutem scientia illius in cuius praedictum fit, necesse est requiratur.

12. Servitutes aliae dicuntur personales, aliae reales; item aliae urbanorum, aliae rusticorum praediorū.

ET si * tam constituendarum, quam amittendarum servitutū varij sint modi in jure Civili expressi, utpotè, quod constituantur vel pactione, sive stipulatione, vel testamento. *S. fin. ff. de serv. rustic. & l. 3. ff. de usufruct. vel lege publica, sive statuto scripto, l. fin.*

S. fin. C. de servit. vel consuetudine. l. venditor. S. fin. ff. commun. praedior. vel à iudice, l. si quis sepulchrum. ff. de religiosis. vel natura loci, l. 2. ff. de aqua pluvia arcend. vel natura aedificij, l. 2. ff. de servit. rustic. Item quod amittantur iisdem ferè modis quibus usufructus amitti solet; ut

potè, primò confusione, si videlicet idem utriusque praedij dominus in solidum esse cæperit. *l. 4. ff. quemad. servit. amitt.* deinde actu contrario, *l. si stillicidij. s. ff. eod.* Tercio rei interitu, *l. si locus. 14. in fin. ff. eod.* Quarto, conditione existente; puta, si hæres fundi qui sub conditione legatus est, imponat servitutem, qua conditione existente tollitur servitus. *l. 16. cui via.*

11. *S. fin. ff. eod.* Attamen * in eo num. praescriptione, id est, usu longi temporis acquiri, vel non usu amitti possint, ob legum contrarietatem magna videtur esse difficultas. Nam JC. Paulus in *l. servitutes. 14. ff. de servitutib.* ita disponit: *Servitutes praediorum rusticorum etiamsi corporibus accedunt, incorporales tamen sunt, & ideo usu non capiuntur; vel ideo quia tales sunt servitutes, ut non habeant certā continuamq. possessionem.* Nemo enim tam perpetuò, tam continenter ire potest, ut nullo momento possessionem ejus interpellari videatur.

deatur. Idem & in servitutibus prædiorum urbanorum observatur. Et alibi JC. Ulpianus in l. si aliena. §. i. in verbis: Hoc jure utimur, ut servitutes per se nusquam longo tempore capi possint, cum adificijs possint. ff. de usurp. & usucap. idem omnino innuere videtur. Quinimo * lege Scribonia cautum esse videbatur, ne servitutes prædiorum urbanorum usucapi liceret; quamvis earum libertatem posse acquirere permissum erat, prout id ex text. in l. sequitur. §. fin. in verbis: Libertates servitutum usucapi posse verius est, quia eam usucapionem sustulit lex Scribonia qua servitutem constituebat, non etiam eam, qua libertatem præstat sublata servitute. ff. de usuca. & usurp. liquidò constat. Unde * haud obscurè colligi potest, in servitutibus præscribendis duo maximè spectanda esse, ut videlicet aut servitus præscribatur, aut libertas à servitute. Nam libertatè à servitute præscribi posse, nullum est dubium, per text. supra allegatum: pro quo faciunt etiam textus in l. si ades mea. §. i. ff. de servitutib. in l. sicut. C. eod. & in l. hæc autem. ff. de servit. urb. prædior. At in servitutis constitutione seu acquisitione per prescriptionem, major est difficultas: siquidem le-

gibus supra recensitis in contrarium opponi possunt expref. textus, prout in l. ro. si quis diuturno. in verbis: Si quis diuturno usu, & longa quasi possessione jus aquæ ducendæ nactus sit, non est ei necesse docere de jure quo aqua constituta est, veluti ex legato, vel alio modo; sed utilem habet actionem, ut ostendat, per annos fortè tot usum se non vi, non clam, non precario possedisse. ff. si servit. vindic. Et in l. cum in longi. ult. §. fin. ibi: Eodem observando (ut videlicet præscribi possint) & si res non soli sint, sed incorporales, quæ in jure consistunt, veluti ususfructus & cetera servitutes. C. de præscr. long. temp. Quibus etiam maximè adstipulantur, textus in l. si aquam. 2. & l. sicut ususfructum. pen. C. de servit. & aqua. Quæ contrarietas legum * Interpretibus juris multum fecit negotij, adeo ut quot eapita tot sententiæ illorum esse videantur. Communiter * enim existimatum est, servitutes generaliter omnes quæ cōtinuam habent causam, utpotè quæ semel constitutæ, semper durant sine facto hominis, & quarum possessio non interruptitur: ut servitus tigni mittendi in vicini partem, aquæ ductus, altius tollendi, & similes, decennio inter præsentem, aut vicennio inter absentes usucapi,

AND
capi, per te
& in d. l. 2. C.
autem cau
nuā nō hab
minis oper
rant, ut est f
vehendi cu
hauriendæ
usucapione
tere, per tex
tanto temp
excesserit m
ductus aquæ.
7 va. Quæ * c
non omnib
eo, quod d
diorum per
habere, pat
27. ibi: Omn
diorum perpe
& ideo neg. e
cedi aquæ duc
ban. prædior.
tuas causas
beant, non t
usum contin
perpetuam
ræ, vel vol
rumpitur ea
servitute ini
lium. Nemo
potest, quin
gat. Sicut et
servitutes co

capi, per text. in d. l. si quis diuturno.
 & in d. l. 2. C. de servit. & aqua. Quæ
 autem causam perpetuā & conti-
 nuā nō habent, puta, quæ sine ho-
 minis opera nec subsistūt, nec du-
 rant, ut est facultas eundi, agendi,
 vehendi curr⁹, appellendi pecus,
 hauriendæ aquæ, & id genus aliæ,
 usucapionem nequaquā admit-
 tere, per text. in d. l. servitus. 4. nisi
 tanto tempore, quod hominum
 excefferit memoriam. l. hoc iure. §.
 ductus aqua. ff. de aqu. quodid. & esti-
 7 va. Quæ * communis DD. opinio,
 non omnibus probari videtur, ex
 eo, quod omnes servitutes præ-
 diorum perpetuas causas debent
 habere, patet ex textu l. foramen.
 27. ibi: Omnes autem servitutes præ-
 diorum perpetuas causas habere debēt,
 & ideo neq. ex laeu, neq. ex stagno con-
 cedi aqua ductus potest. ff. de servit. ur-
 ban. prædior. sed quamvis perpe-
 tuas causas servitutes omnes ha-
 beant, non tamen omnes habent
 usum continuum & possessionem
 perpetuam, sed vel factō natu-
 ræ, vel voluntate utentis inter-
 rumpitur earum possessio, ut in
 servitute itineris, actus, & simi-
 lium. Nemo enim ire ita semper
 potest, quin aliquando ire negli-
 gat. Sicut ex aduerso, quædam
 servitutes certam & continuam

possessionem habere dicuntur,
 ut in servitutib⁹ tigni immitten-
 di, alti⁹ nō tollendi, & similibus;
 nihilomin⁹ tamē indistinctē ser-
 vitutes non posse usucapi supra
 probatum fuit. Hinc factum est * 8
 quod quidam recentiores, refu-
 tata hac cōmuni DD. sententia,
 non insubtili sanē interpretatio-
 ne eā de usucapione servitutum
 controversiam & difficultatem
 explicare conati sunt. Et quidem
 Joan. Longovallius Parisiensis in
 commentarijs. ad l. imperium. ff. de
 jurisdict. omnium judic. circa discrimen
 existimat ōnes in universū
 servitutes quasi usucapi decem
 vel viginti annorum spatio. Cum
 enim (inquit ille) servitutes sine
 res incorporales, nec habeāt cer-
 tam continuamq; possessionem,
 jure meritō usucapi eas non posse
 per jura supra allegata: At quia
 quasi possessio in servitutibus lo-
 cum habet, prout id ex textu in d.
 l. si quis diuturno. ibi: Si quis diutur-
 no usu & longa quasi possessione jus a-
 qua & c. & in l. apparet. s. §. penult.
 verbis: Si quis servitutem non habeat,
 habeat autem velut longa possessionis
 prærogativam & c. ff. de itiner. actusq;
 privat; colligitur; idcirco & quasi
 usucapioni debere esse locum,
 ac si dicat, servitutes quidem
 usuca-

usucapi non possunt, sed tantum quasiusucapi. Verum enimvero (quod pace tanti viri dixerim) admodum subtilis & elusoria videtur esse hæc sententia. Ac proinde Corrasius lib. 5. Miscell. c. 1. omnino reiiciendam, & perpetuo silentio involvendam esse suadet, quamvis & ipse non minori hac in parte subtilitate uti videatur, utpotè qui veram & propriam servitutem non posse usucapi existimet, non autem quasi servitutem, id est commodum servitutis. Sed num hæc quoque interpretatio omnibus (ut ajunt) numeris sit perfecta & absoluta, aliorum iudicium esto. Mihi sanè * illorum non displicet sententia, qui putant ante Justinianum non potuisse in universum omnes tam reales quam personales servitutes usucapi & præscribi; idque propter legem Scriboniam, quæ ejusmodi usucapionem odio servitutis prohibuerat, ut supra in d. l. sequitur. 4. ff. de usu. cap. probatum est, quamvis quo ad libertatem servitutis consequendam, etiam auctoritate hujus legis præscriptioni longi temporis locum dabatur, idque favore libertatis. Nam sicut contra libertatem personarum præscriptio non currit, etiam sexaginta annorum, ut

habetur in text. l. ult. C. de præscrip. long. temp. quæ pro libertate. Ex adverso vero pro consequenda libertate viginti annorum præscriptio habet locum, per text. in l. 2. C. eod. Favor enim (ut ibid. Imp. Diocletianus & Maximianus inquirunt) libertati debetur, & salubris jam prædemonstratio suadet, ut his qui bona fide in possessione libertatis per viginti annorum spatium sine interpellatione morati essent, præscriptio adversus inquietudinem status eorum prodesse debeat; sic argumentum à personis ad res ducto visum fuit antiquis legumlatoribus æquum; ut prædiorum libertas præscribi posset; servitus non posset, d. l. sequitur. 4. §. fin. Jure vero novo scilicet Justiniano, id demum obtinuit, quod servitutes omnes sicut & res soli, longi temporis intervallo, puta, inter præsententes decennio; inter absentes vicennio præscribantur, per text. in d. l. cum in longi. §. fin. C. de præscrip. long. temp. Et in l. si aquam. 2. ibi: Servitutem exemplo rerum immobilium tempore quaesisti. C. de servit. & aqua. Immobiles siquidem res ita præscribi, text. in l. 1. C. de usucap. trans. clarè admodum probat. Atque hæc est sententia Math. Vesembesij in paratit. in Digest. tit. de servitut. num. 1. qui etiam valde eos falli docet, qui

AN
qui Justinianus
in d. l. ultima.
tantum de
libus & realibus
sunt, intelligi
presse in ea
fructus; quæ
bet discontinui
temporis spa
jura supra a
quidem Civil
munibus cal
foro quoque
etiam in Cu
Czaplicz cu
sexta post
Corporis Ch
nunciatum
quod nimir
ginta & un
tanti tempo
de jure allig
tur & acquir
Saxonum, * sic
& servitutes
connexæ, u
& sex septim
mitti non ut
lius juris pal
per text. Sp.
gloss. ejusde
etiam * hoc
scribendam
non requirat

qui Justinianam constitutionem
in d. l. ultima. C. de long. tēp. præscript.
 tantum de servitutibus persona-
 libus & realibus, quæ continuæ
 sunt, intelligere volunt, cum ex-
 pressè in ea lege mentio fiat usus-
 fructus, quæ servitus causam ha-
 bet discontinuam, qui tamen eo
 temporis spacio præscribitur, per
 jura supra allegata. Et hæc jure
 quidem Civili obtinent, & com-
 muniibus calculis approbata, in
 foro quoq; frequentantur, prout
 etiam in Curia in causa cujusdam
 Czaplicz cum Jasionowski feria
 sexta post octavas sacratissimi
 Corporis Christi Anno 1597. pro-
 nunciatum fuisse animadverti;
 quod nimirum servitus non tri-
 ginta & unius anni spatio, sed
 tanti temporis, quod servitutib⁹
 de jure assignatum est, præscribā-
 tur & acquirantur. Quamvis jure
 Saxonū, * sicut cæteræ res soli, ita
 & servitutes his adhaerentes &
 connexæ, uno & triginta annis
 & sex septimanis, & acquiri & ad-
 mitti non utendo, Interpretes il-
 lius juris passim testantur, idque
 per text. Sp. Sax. lib. 1. art. 29. facit
 gloss. ejusdem juris lib. 2. art. 51. ubi
 etiam * hoc additur, quod ad præ-
 scribendam servitutem necessa-
 riò requiratur scientia illius, in

ejus præjudicium cedit; puta
 quod is non contradicat verbo
 vel facto; sed patiaturs ejusmodi
 servitutem, per text. *in l. 2. C. de ser-
 vutib. & l. quoties. ff. eod. l. 2. ff. de ser-
 vutib. urb. prædior.* Nec obstant in
 contrarium allegata jura, quod
 hujusmodi præscriptiones etiam
 inter absentes locum habeant. Id
 enim verum est, si absentes servi-
 tutem hujusmodi imponi sibi sci-
 ant verè vel præsumptivè: quini-
 mo si ista scientia negetur, pro-
 batio incumbit asserenti, quod ip-
 se videlicet alium prohibuit uti
 hac servitute, & quod nihilomi-
 nus ipso prohibente alius usus est
 possessione servitutis, prout In-
 nocent. *in c. de quarta. tit. de præscri-
 ptionib.* notat. Quod etiam praxis
 Curiaë sequitur, & ita in causa Po-
 licki & Judæum Posnanien. die 7.
 Maij Anno 1597. decisum fuisse
 constat. Obiter * autem pro soli- 12
 diori hujus materiæ intellectu no-
 tandum est, servitutes alias esse
 personales, alias reales: & has iti-
 dem alias urbanas, alias rusticas.
 Personales ideo dici, quia & ho-
 minibus debentur, & cum ijs ex-
 tinguntur, per text. *in l. 8. §. tale,*
ff. de servit. legat. l. 15. ff. de servitutib.
l. 20. in fine. ff. de servitut. rustic. præ-
dior. Reales verò ideo appellari,

quia prædijs adhærent, & sine illis constitui non possunt. Nemo enim servitutem urbani vel rustici prædij acquirere vel debere potest, nisi qui habet prædium. *S. 3. Instit. de servitut. l. 1. ff. commun. pradior. l. quoties. 15. ff. de servitut.* Item servitutes urbanorum prædiorum sunt, quarum usus est tantum in ædibus, sive illæ in urbe, sive in agro sunt, per text. in *l. 1. ff. commun. pradior.* cujusmodi sunt, altius tollendi vel non tollendi, luminibus officiendi, aut non; item stillicidium avertendi, tigni immitendi, & oneris ferendi, per text. in *S. pradiorum urbanorum. Instit. de servitutib. rustic. & urbanorum pradior.* Rusticorum verò prædiorum ea sunt, quarum usus est in rebus rusticis duntaxat, veluti iter, actus, via, aqua ductus, hauritus aquæ, pecoris ad aquam ap- pulsus, pecoris pascendi, cretæ eximendæ, calcis coquendæ, arenæ fodiendæ. *l. 1. & sequen. ff. de servitutib. rustic. pradior. & S. inter rusticorum. Instit. de servitutib. rustic. & urb. pradior.* Quo etiam aliæ huiusmodi servitutes, quæ non personis, sed rei vel fundo debentur, puta jus secandi ligna ex silva vicina, jus venandi vel pascendi, lapides eximendi, vel figulinæ ha-

bendæ, &c. his similia referri debent.

OBSERVAT. XXXVI.

Juri offerendi, seu juri pignoris an præscribatur?

SUMMARI A.

1. *Accursij sententia, quod jus offerendi præscriptione 30. vel 40. annorum tolli possit.*
2. *Jus offerendi quid dicatur.*
3. *Ultramontanorum sententia quod juri offerendi præscriptione longissimi temporis non præjudicetur.*
4. *Facultas eundi per viam publicam nunquam præscribitur.*
5. *Creditor rem pignoratam possidens semper est in mala fide.*
6. *Jus offerendi quando alicui competit per modum juris præscribitur.*
7. *Jus offerendi quibus competat per modum juris.*
8. *Jus offerendi seu oblatio pecunie qualiter fiat.*

Magna est inter DD. juris de eo concertatio, utrum aliquando juri offerendi, & per consequens juri pignoris præscribatur. Accursius* in *l. pignori*, in verbo *alieno. ff. de usurpat. & usucap. & in l. cum notissimi. 7. §. sed cum.* in verbis *opponere conatur. C. de præscript. 30. vel 40. annor.* (quem Angelus Ja-

son

son & alij plures sequuntur) firmiter tenet, prescriptione 30. vel 40 annorum jus offerendi, & per consequens jus pignoris tolli. Nihil enim * hic aliud per jus offerendi intelligere debemus, nisi oblationem pecuniae, quae fit à venditore emptori, vel à debitore (seu quoquam alio ut infra dicitur) creditori rem sub pacto retrovendi venditam, vel pignori datam liberare volente. Ratio potissima illorum hæc est, quod huic prescriptioni longissimi temporis, puta 30. vel 40. annorum, cum sit odiosa, neq; pacto, neq; jramento renunciari possit, ut notat Bartol. in l. nemo potest. num. 19. ff. de legat. 1. Contrarium verò * omnes Ultramontani (ut notat Negusā. in tracta. de pignor. parte. 5. memb. 3. num. 52.) tradunt, quod nimirum jus offerendi etiam hac longissimi temporis prescriptione non tollatur, idq; ex ea ratione, quod ea quae consistunt in mera alicujus voluntate nunquā præscribi possint. Nam sicut facultas * eundi per viam publicam, licet per mille annos nō iveris, amitti ideo nō potest; semper enim poteris postmodum ire, quandocunq; volueris, per express. text. in l. viam. publ. ff. de via publ. & itiner. publ. refc. ita

neq; facultas illa reluendi vel eliberandi rem cum pacto retrovendi venditam, vel pignori datam temporis aliquo intervallo tolli potest, prout in addit. gloss. in d. l. cum notissimi. §. sed cum. in verbis opponere conatur. C. de prescript. 30. vel 40. annor. notatur. Mihi sanè * illa potissimum ratio probatur, quod creditor rem pignoratam, item emptor sub conditione retrovendi rem emptam possidens, semper sit in mala fide, utpote quod sciat rem illam esse alienam. Possessor verò malæ fidei nullo unquam tempore præscribere potest, secundum communem Canonistarum (quorum doctrinæ hac in parte, ubi agitur de materia peccati omnino standum est) opinionem, idq; per express. text. in 6. possessor de regulis juris. in 6. & c. si diligenti. tit. de prescript. quod etiam text. in l. pignori. 13. in prin. in verbis: Pignori rem acceptam usu non capimus: quia pro alieno possidemus. ff. de usurp. & usuc. innuere videtur. Ac proinde Curia quoq; eam uti veriore & æquiore amplecti maluit; prout in causa inter hæredes Pajaczek & Grzegorz feria quinta ante Dominicā Judica Anno 1588. Cracoviæ judicatum fuit. Secus tamen * ijdem 6

DD. statuendum esse existimant, quando jus hoc offerendi nō per modum facultatis, sed per modū juris alicui cōpetit; utpote quod habet secundus creditor contra primum; tunc enim secundus si vigore hypothecæ velit rem pignoratam à primo redimere, non potest, si interveniat longissimi temporis præscriptio. Ratio est, quia jus istud fundatur in hypotheca, quæ huic secundo creditori quæ ut primo competit, & sic est quasi sequela actionis innatæ, ideoq; sicut prædicta actio hypothecaria tollitur spatio 30. annorum, per text. in l. sicut. C. de præscript. 30. vel 40. annor. ita jus offerendi in ea fundatum, prot Bart. in l. pignori. in prin. ff. de usurp. & usufructu. cap. notat. Competit* autem hoc jus offerendi per modum juris potissimum ijs, qui pignus vel hypothecam possident, & à primo creditore tanquam pinguius & potius jus habente, hypothecaria, puta ad restitutionem hypothecæ vel pignoris, cōveniuntur; prout in primis competit secundo creditori, qui potest offerre primo creditori debitum, & pignus liberare, atq; eo facto suam hypothecā posteriorem confirmare, per text. in l. 1. C. qui potior in pignor.

habeat. & l. potior. §. fin. ff. eod. Quod tamen non procedit in creditore chyrographario, qui non habet jus offerēdi, nisi fortè primo creditore volente, per text. in l. nulla. C. de solut. gloss. in l. cum tibi. C. qui potior in pignor. habeat. vel nisi talis creditor chyrographarius possideret rem hypothecatam primo creditori, quia tūc si à primo creditore de restituenda hypotheca cōveniat, ut quilibet extraneus possessor ille etiam potest offerre, per text. in l. Paulus. §. 1. ff. quib. mod. pign. vel hypoth. solvatur. Unde colligitur, quod competat quoq; hoc jus offerendi cuilibet extraneo possessori pignoris vel hypothecæ, etiam si talis possessor injustus esset, puta malæ fidei, ut est text. in d. l. Paulus. §. fin. Et ita gloss. Bart. & alij in l. mulier. ff. qui potior in pignor. hab. tenent. Quinimo etiam nullum jus habenti in re cuilibet extraneo datur facultas solvendi pro debitore, & ipsum liberandi per text. in l. solvendo. ff. de negot. gest. Deinde competit fidejussori debitoris, qui offerendo vel solvendo creditori potest obtinere ab eo cessionem juris crediti & hypothecæ, per text. in l. 2. C. de fidejussorib. Deniq; competit ipsi debitori, quo facto, si videlicet offerat,

offerat, dep
cuniam, lib
consequen
tione, pe
de solutio. Q
offerendi se
at, supra Ob
dere licet.

OBSER

De ven
venandi p
possit?

S U

1. Venatio officijs
2. Venatio re
gruit.
3. Venatio n
riam
4. Venatio
sumam
do inte
5. Venatione
esse dan
6. Venation
neste v
7. Venatio c
8. Clericis
rosa p
fit cum
9. Venari
co, qua

offerat, deponat, & obsignet pecuniam, liberatur à debito, & per consequens ab hypothecaria actione, per text. in l. obsignatione. C. de solutio. Qualiter * verò hoc jus offerendi seu oblatio pecuniæ fiat, supra Observat. 34. Cent. 1. videre licet.

OBSERVAT. XXXVII.

De venationibus, & an jus venandi præscriptione acquiri possit?

SUMMARI A.

1. Venatio apud Romanos servilibus officiis adnumerata.
2. Venatio rei militari maximè congruit.
3. Venatio non solum privatos, sed etiam principes viros decet.
4. Venationem à S. Augustino nequissimam artem appellari, quomodo intelligendum sit.
5. Venationem legibus Civilibus non esse damnatam probatur.
6. Venationi quando quis licitè & honestè vacare dicatur.
7. Venatio clamorosa laicis permissa.
8. Clericis venatio saltuosa & clamorosa prohibetur; non item qua fit cum retibus seu laqueis.
9. Venari & aucupari tam in publico, quam in privato loco jure na-

turali licitū est, quod tamen statuto & cōsuetudine prohiberi potest.

10. Jure Polonico & Saxonico venationes in alieno fundo prohibentur.
11. Jus venandi in alieno solo præscribi potest.
12. In publico loco jus venandi privati contra privatos an præscribere possint.
13. Principes in locis publicis venationes prohibere possunt; non item in privatorum fundo.
14. Contra prohibitionem Principis in publico loco venationem exercens, pena capitis puniri non debet.

VENATIONEM * apud Romanos non solum in delicijs & oblatione non fuisse, verum etiam servilibus officiis adnumeratam, Salustius in proemio tradit. Nam & Tiberium quendam legatum legionis, quod paucos milites cum liberto suo trans ripam venatum misisset, ignominia notasse ex Suetonio in Tiberio c. 19. constat. Cujus rei ea potissimum videtur esse ratio, quod Romani, cum primum illis idonea adoleverat ætas, tempore belli ad quod gerendum nunquam illis defuit occasio, militia, vel tempore pacis, negotijs publicis & forensibus occupabantur, ita ut nullum ad

exercitationem venationis illis
ociū superesse videretur; atq; ita
despicatui potiùs habitam fuisse
à Rom. venationem, quàm quia
militari, aut nobili viro indignā
2 eam esse arbitrantur. Nam * si
Xenophonti & alijs magni nomi-
nis viris politicis credimus, indu-
bitata res est, nullam artem studi-
umq; rei militari magis conveni-
re, quàm venationem, utpote,
quod hæc homines diluculo sur-
gere, equitare, currere, æstum fri-
gusq; perferre, feras agitare, exci-
pere, ac jaculo ferire doceat, sitis
famifq; tolerandæ aptiores red-
dat, & in summa corpus animūq;
hominis ad subeundos quosvis
labores magnoperè obfirmet;
prout Xenophon lib. de venatio-
ne pluribus de his differens, mul-
ta præclara in laudem venationis
3 adfert. Et ideo * non solum priva-
tos homines, sed etiam Principes
viros hoc venandi studium dece-
re, atq; utilissimum illis esse, vel
inde colligi potest, quod nulla re
alia facili⁹ regionum atq; ditionū
tam suarum quàm alienarum, si-
tū, ubi videlicet montes surgant,
ubi considāt, planities ubi exten-
dantur & contrahantur, tum &
fluminum paludumq; & quorū-
cunq; locorum naturam ediscere

& assequi possint. Quam cogni-
tionem ad exercitus ducendos, &
stationes eligendas & occupan-
das ad evertendum hostem, plu-
rimū conferre, & maximas com-
moditates parere quis neget? Ac
proinde summos Principes, atq;
insignes bellatores, huic studio
impensius deditos fuisse, ex histo-
rijs liquet. Nam & Alexandrum
magnum post prandium sæpè di-
em venatu consumpsisse, Plutar-
chus in vita Alexandri magni te-
stat. Nec me * multum movet 4
illud, quod à S. Augustino nequis-
simam eam artem appellari qui-
dam asserant. Nam si verba S. Au-
gustini in c. qui venationibus distinct.
86. diligentius inspiciantur, non
de hac specie, sed de venatione
arenaria, quæ scilicet histrionico
more à conductis hominibus in
publicis spectaculis depugnando
cum bestijs fiebat, illum loqui
facile animadverteret. Ita enim (in-
quit ille) qui venatoribus donant,
quare donant? dicant mihi quare do-
nant venatori? Hoc in illo amant, in
quo nequissimus est, hoc in illo pascunt,
hoc in illo vestiunt, ipsam nequitiam
publicant spectaculis omnium & c. Un-
de * neq; legib⁹ Civilibus damna-
tam esse venationem tanquam
illicitam & inhonestam, ex text.

in l.

in l. venatione
ner. liquet. S.
bus non co-
muneris p-
sponitur; ne
Reipub. au-
muneranteg
Augustinus
In omnibus (i
verum, sed lib
6 Ac proinde
serviendo n
& amictus,
4 nestæ recre
at, rectè &
quod si ven-
nationibus,
risque sui ne
abulum in q
7 recte. Nec
tioni quæ fi-
bus & clame-
morosam ap-
Nam in his q
tionis, non a-
tur, secundū
in c. 1. de cleric
Quod de lau-
dum est. Cl-
venationem
rosam omni
5 omnium co-
per expresse
venatore. ubi

in l. venationibus. & c. de excusat. muner. liquet. Sed tantum venatoribus non concedi excusationem muneris publici, in eo textu disponitur; ne videlicet propter eam Reipub. aut vocationis cuiusque munera negligantur. Nam ut idem Augustinus *in c. quisquis. distin. 41.* *In omnibus* (inquit) *talibus non usus rerum, sed libido utentis in culpa est.* Ac proinde * si quis venationem serviendo necessitati, puta victus & amictus, vel valetudinis & honestae recreationis causa exerceat, recte & licite ea uti videtur; quod si verò quis ita se dedat venationibus, ut vocationis munerisque sui necessaria negligat, ob abusum in culpa est. S. Augustino teste. Nec refert * si quis venationi quæ fit in saltibus cum canibus & clamore (quam vulgò clamorosa appellat) deditus sit. Nam in his quoque abusus venationis, non autem usus improbat, secundum Panorm. & aliorum *in c. 1. de clerico venator. sententiam.* Quod de laicis tantum intelligendum est. Clericis * etenim talem venationem saltuosam & clamorosa omnino prohibita esse, omnium consensu receptum est, per express. text. *in c. 2. de clerico venatore.* ubi sic disponitur: *Omnibus*

servis Dei venationes & sylvaricas vagationes cum canibus, & accipitres aut falcones habere interdiximus. Nā quo cruentior est venatio, eò magis ab humanitate aliena esse, minusque Clericis convenire videtur, per text. *in c. Esau.* in verbis: *Esau venator erat, quoniam peccator erat, & penitus non invenimus in scripturis Sanctum aliquem venatorem, piscatores invenimus sanctos, distin. 86.* Quamvis Panormit. *in d. c. 2. de Clerico venatore.* non multum peccare eos existimet, qui rarissime etiam hanc clamorosa venationem exercent, puta non voluptatis, sed necessitatis causa, ut videlicet excitent appetitum propter morbum præcedentem, *in c. dilectus. de homicid.* Aliam verò venationem quæ fit cum retibus seu laqueis, permissam esse. Clericis idem statuit, quod etiam summa Sylvestrina in verbo: *venatio. versic. quantum verò.* tenet. Equidem omnes Clericos, puta qui in sortem Domini vocati sunt, tutius & consultius facturos esse existimare, si loco retium & tendicularum, lectioni potius sacrae, & pijs orationibus ac functionibus munerum suorum disciplinæ Ecclesiasticæ conservandæ vacarent, idque vel ob hanc so-

lam

lam causam, quod nullū Sanctum
 ea occupatum fuisse reperiamus,
 prout supra dictum est. Cæterum
 9* redeundo ad propositam quæ-
 stionem, sciendū in primis illud
 est, quod quamvis venari & au-
 cupari, tam in publico, quàm in
 privato loco licitum sit jure natu-
 rali, per text. in §. planè. *Instit. de re-
 rum diviſ. & in l. si fundum. C. de rei
 vendicat.* attamen ne quis in pri-
 vato alieno solo venetur aut au-
 cupetur, statuto aut constitutio-
 ne prohiberi potest, per text. in l.
divus. 16. in verbis: *Divus Pius au-
 cupibus ita reſcripſit, non eſt conſentaneum,
 ut per aliena prædia invitis do-
 minis aucupium faciatis. ff. de ſervit.
 ruſti. prædior.* Quod etiam in l. *inju-
 riarum. 13. §. Si quis me prohibet. 7.* his
 verbis: *Sed nec aucupari, niſi quòd in-
 gredi quis agrum alienum prohiberi po-
 teſt. ff. de injurijs* disponitur. Hinc
 10 fit* quod etiam jure nostro Mu-
 nicipali, venationes hujusmodi
 in fundo alieno prohibita sint, à
 feſto nimirum S. Adalberti ad de-
 portationem omnium frugum,
 ſub poena trium Marc. de quo ex-
 tat ſtatutum Wladislai Jagellonis
 Regis, Cracoviæ Anno 1423. con-
 dirum, quod etiam Jure Saxon.
 obtinuiſſe text. *lib. 2. art. 62.* clarè
 11 admodum probat. Quanquam*

in alieno etiam ſolo, juſ & facultatem
 venandi præſcribi poſſe
 longi tēporis ſpacio, paſſim DD.
 juris probant, per ea, quæ tradun-
 tur in l. *ſi aquam. 2. C. de ſervit. & a-
 qua.* Qua in re illud obſervandum
 eſt, quod etſi juſ venandi in alie-
 no ſolo præſcriptione acquira-
 tur, non tamen dominus illius u-
 ſu & facultate eadē privatus eſſe
 videtur, niſi fortè ejusmodi uſu
 per alium ſit prohibitus, atq; ita
 prohibitioni alteri⁹ per longum
 tempus acquieverit, nam tunc e-
 tiam huic ipſi facultati præſcrip-
 tum eſſe intelligitur, prout no-
 tat Veſemb. in *paratit. ff. de acquir.
 rer. num. 7.* In publico verò loco
 12* quamvis regulariter privati cō-
 tra privatos præſcribere iſtius-
 modi juſ non poſſint, per text. in
 l. *ult. ff. de uſucap. & uſurpat.* ſi tamen
 aliquis longo tempore in aliquo
 loco publico venationem conti-
 nuè exerceat, & alios ea uti in eo-
 dem loco prohibeat, exiſtimant
 DD. juris, talē, quaſi poſſeſſionē
 ejus loci ſibi acquiſiſſe, & per
 conſequens juſ venandi præſcri-
 piſſe. l. *ſi quiſquam. ff. de diverſ. &
 temporalib. præſcript.* Quod ita ve-
 rùm eſt,* niſi Princeps in locis pu-
 blicis venari prohibeat, per text.
 in l. *ſervitutes. 14. §. publico. ff. de ſervi-
 tutibus*

AN
 turibus. Neq;
 ſu videtur
 cept, qui ju
 ceſſo utitur
 Injuriarum.
 cus eſt in ſo
 bus Princeps
 non debet,
 in l. 2. C. de præ
 DD. & in l. di
 textus in l. ul
 util. publ. & i
 ff. ne quid in
 hujusmodi
 acquieſcant
 ſcriptionem
 lo Princeps
 per textum
 ditus pſicator
 in uſib. ſeudo
 14* verò iſti
 dum eſt, qu
 cipum, ve
 perſonarum
 riloco, pri
 intervenien
 poena capiti
 tummodò
 in contrari
 latores aul
 minis ſuis
 poena arbit
 uſque ad m
 puta, in de

tutibus. Neq; enim injuriam eo casu videtur facere subditis Princeps, qui jure à legibus sibi concessio utitur. *l. nullus. ff. de reg. jur. & l. injuriarum. 13. §. 3. ff. de injurijs.* Secus est in solo privatorum, quibus Princeps jus illorum auferre non debet, neq; potest, per text. in *l. 2. C. de precib. Imperat. offer.* Ubi DD. & in *l. digna vox. C. de legib. per textus in l. ultima. C. si contra jus vel util. publ. & in l. 2. §. si quis à Principe. ff. ne quid in loco publ.* Nisi itidem in hujusmodi prohibitione privati acquiescant; atque ita per prescriptionem etiam in privato solo Princeps jus venandi acquirat, per textum in *c. unico. in verbis reditus piscationum, tit. qua sint regul. in usib. feudorum.* Pro conclusione
 4* verò istius quæstionis notandum est, quòd prohibitione Principum, vel aliarum Illustrum personarum, ne in publico venari loco, privato cuiuspiam liceat, interveniente, transgressori non poena capitis, sed arbitraria tantummodò sit infligenda; quicquid in contrarium susurrones & adulatores aulici Principibus aut Dominis suis adblandiantur. Nam poena arbitraria quamvis aliàs usque ad mortem extendi possit, puta, in delictis morte dignis, te-

ste Marant. *de ordin. judic. part. 4. distinct. 1. num. 45.* tamen in eo nulla videtur esse analogia, quòd homo propter feram capite puniri debeat. *Cum facies homines* (ut inquit Imperat. Constantinus in *l. si quis. 11. C. de poenis*) *ad similitudinem pulchritudinis cælestis sit figurata.* At inquit illi, in Principem deliquisse videtur qui prohibitionē ipsius transgredi ausus est. Sic ita. At in tali prohibitione venationis delinquitur in Principem, nò ut in Principem, nec ad violandam ipsius personam, Majestatemque, quod alioquin poena capitali puniendum est. Ac proinde magis hac in parte æquitati & legi Divinæ dispositio juris Saxonici congruit, ubi expressè statuitur, quòd ob venationem ferarum nemo in corpore puniri debeat. *Spec. Sax. lib. 2. art. 61.*

OBSERVAT. XXXVIII.

Res seu bona Ecclesiæ utrum oppignorari aut alienari possint?

SUMMARI A.

1. *Res sacra dupliciter considerari solent.*
2. *Alienationes rerum Ecclesia tam jure Canonico quàm Civili prohibentur.*

3. *De non alienandis bonis Ecclesie Bulla Pauli Secundi.*
4. *Constitutio Regni de non alienandis bonis Ecclesie.*
5. *Jure Saxon. recipiens pignori, aut emens res sacras, qualiter puniatur?*
6. *Judæi res sacras pignori non debent accipere, sub pœna capitis.*
7. *Res sacra quibus casibus alienari licet possint?*
8. *De rebus & vasis sacris S. Ambrosij elegans admodum sententia.*
9. *Exempla Sanctorum Patrum de alienatione rerum sacrarum in redemptionem captivorum.*
10. *Solennitates ad alienationem rerum seu bonorum Ecclesie quæ requiruntur.*
11. *Casus in quibus solennitates circa alienationem bonorum Ecclesie non requiruntur.*

RES sacra* seu Ecclesie dupliciter considerari solent. Aut enim sunt quæ dedicanrur ad usum & cultum divinum simpliciter & directè, ut templa, calices, ornamenta, libri, &c. per text. in §. sacra in verbis: *Sacræ res sunt, quæ ritè per Pontifices Deo consecrata sunt, veluti ædes sacra & donaria, quæ ritè ad ministerium Dei dedicata sunt. Instit. de rerum divisione.*

Aut sunt quæ non simpliciter destinantur ad cultum divinum, sed pro sustentatione ministrorum Ecclesie, quæ regulariter bona Ecclesiastica dicuntur. Et * de 2 hujusmodi rebus, utroque modo sumptis, notanda est generalis regula. Quod omnis alienatio earum, quocunque titulo sive donationis, sive venditionis, sive permutationis fiat, regulariter de jure tam Canonico quàm Civili Rom. est prohibita, ita ut nec alienari, neq; obligari, aut oppignorari possint. Ac in primis quâ- rum attinet ad jus Canonicum, alienationem rerum Ecclesie prohibitam esse, patet ex textu in c. nulli liceat. s. tit. de rebus Ecclesie non alienandis. cujus hæc sunt verba: *Nulli liceat alienare rem immobilem Ecclesie, sive agrum, sive rusticum mancipium, neque specialis hypotheca titulo obligare. Et infra ibidem: Unde omnes Sacerdotes ab hujusmodi alienatione abstineant; pœnas timentes quas Leonina Constitutio comminatur.* Est autem hæc constitutio Leonis Papæ Quarti: *Monemus & irrefragabiliter affirmamus, ut nullus Episcoporum vel Sacerdotum rem tituli sui usurpare præsumat: sed neque salarium à Christianis sanctis locis oblatum, causa amicitia vel timoris,*

aut

ant muneris
Ecclesia Dei
Quod qui
scopus vel Sa
dubio subeat
sia injustè ab
pellatur. cap. 1
2. Quod cl
Pauli Secun
nis Domin
Martij pro
adijcere op
prohibetur
cupiditati il
nis & human
postposita: in
bilia Deo dica
nasteria, & p
turque, & e
niam vendi
plicare, au
Divini cultu
medijs usurp
cupientes: d
rum ecclesiæ
omneque paci
minum tra
pothecam, l
nem ultra tr
tionem, ve
cum, præter
missis, ac de
in Emphyteu
Ecclesiarum

aut muneris pertinet auferre: ne Ecclesia Dei ad nihilum redigatur.

Quod qui facere presumpserit Episcopus vel Sacerdos, Canonicam sine dubio subeat ultionem, & quod Ecclesia injustè ablatum est, reddere compellatur. cap. 18. moneramus. 12. quest.

3 2. Quod clariùs * etiam in Bulla Pauli Secundi Anno incarnationis Dominicæ 1468. Calend. Martij promulgata, (quam hic adijcere operæ pretium esse duxi) prohibetur his verbis: Ambitiose cupiditati illorum præcipuè qui Divinis & humanis affectati, damnatione postposita: immobilia & pretiosa mobilia Deo dicata, ex quibus ecclesia, monasteria, & pia loca reguntur, illustranturque, & eorum ministri sibi alimoniam vendicant, profanis usibus applicare, aut cum maximo illorum ac Divini cultus detrimento, exquisitis medijs usurpare presumunt, occurrere cupientes: omnium rerum & bonorum ecclesiasticorum alienationem, omneque pactum, per quod ipsorum dominium transfertur, concessionem, hypothecam, locationem, & conductio- nem ultra triennium, nec non infeudationem, vel contractum emphyteuticum, præterquam in casibus à jure permissis, ac de rebus & bonis ab antiquo in Emphyteusim concedi solitis, & tunc Ecclesiarum evidenti utilitate, ac de

fructibus & bonis, qua servando servari non possunt, pro instantis temporis exigentia, hac perpetuo valitura constitutione præsentii fieri prohibemus. Et additur ibidem in transgressores hujusmodi pœna: Si quis autem contra hujus nostra prohibitionis seriem, de bonis & rebus eisdem quicquam alienare presumpserit, alienatio, hypotheca, concessio, locatio, conductio, & infeudatio hujusmodi nullius omnino sit roboris & momenti. Et tam qui alienat, quàm is qui alienatas res & bona prædicta receperit, sententiam excommunicationis incurrat. Alienanti verò bona Ecclesiarum, monasteriorum, locorumque piorum quorumlibet, inconsulto Romano Pontifice, aut contra præsentis constitutionis tenorem, si Pontificali vel Abbatiali præfulgeat dignitate, ingressus Ecclesia sit penitus interdictus. Et si per sex menses immediatè sequentes, sub interdicto hujusmodi animo (quod absit) perseveraverit indurato, lapsis mensibus eisdem à regimine & administratione sua Ecclesia vel monasterij cui præsidet in spiritualibus & temporalibus, sit eo ipso suspensus. Inferiores verò Prælati, Commendatarij, & aliarum Ecclesiarum rectores, beneficia vel administrationem quomodolibet obtinentes, prioratibus, præposituris, præpositatibus, di-

gnitatibus, personatibus, administrationibus, officijs, canonicatibus, praebendis, alijsque Ecclesiasticis cum cura & sine cura, secularibus & regularibus beneficijs, quorum res & bona alienarunt duntaxat, ipso facto privati existant: illaque absque declaratione aliqua vacare censeantur: possintque per locorum Ordinarios, vel alios ad quos eorum collatio pertinet, personis idoneis, (illis exceptis quae propterea privata fuerint) liberè de jure conferri, nisi alias dispositioni Apostolica sedis sit specialiter, aut generaliter reservata: Nihilominus alienatae res & bona hujusmodi ad Ecclesias, monasteria, & pia loca, ad quae ante alienationem hujusmodi pertinebant, liberè revertantur. Hucusque verba Bullae; (quae hodie in c. ambitiosa. tit. de reb. Ecclesia non alien. in extravag. commun. reperitur) habentur. Exstant insuper apud nos Petri Gamrati, Nicolai Dzierzgowij, Joannis Przerembcij Archiepiscoporum Gnesnensium, in statutis Provincialibus similes de alienationibus bonorum Ecclesiae leges. Unde satis manifestò videre est, quàm serio, imò quàm severè omnes alienationes bonorum, sive rerum Ecclesiasticarum jure Canonico prohibeantur. Nec minori sanè zelo,

leges quoque Civiles alienationes hujusmodi fieri vetant, quod vel ex una illa admodum pia Imperat. Justiniani Constitutione in l. sancimus. 21. C. de sacrosanct. Ecclesijs. facilè colligi potest. cujus haec sunt verba: Sancimus nemini licere sacratissima atque arcana vasa, vel vestes ceteraque donaria, quae ad Divinam religionem necessaria sunt (cùm etiam veteres leges ea, quae juris Divini sunt, humanis nexibus non illigari sanxerint) vel ad venditionem, vel hypothecam vel pignus trahere: sed ab his, qui hac suscipere ausi fuerint, modis omnibus vindicari, tam per religiosissimos Episcopos, quàm per Oeconomos, nec non & sacrorum vasorum custodes; nulla eis actione relinquenda, vel super recipiendo pretio, vel favore exigendo, pro quo res pignorata sunt: sed omnibus hujusmodi actionibus respuendis, ad restitutionem eorum omnibus modis coartari. Sin autem vel conflata sunt, vel fuerint, vel alio modo immutata vel dispersa: nihilominus vel ad ipsa corpora, vel ad ipsa pretia eorum actionem competere: sive per in rem sive per condictiorem, sive per in factum actionem: cujus tenor in multis & varijs juris articulis saepe est admissus, excepta videlicet causa captivitatìs, & famis, in locis his in quibus

hoc

AND
hoc (quod ab
Nam sine cess
captivorum
fatarum ven
thecam & pig
mus. Quoniam
mas hominum
vestimentis pr
solum in futu
judicijs penden
faciunt alij
utin l. jubem
jus porrexit un
tot. tit. Nov
permutand.
recedere su
istimavi; ut
dum per se
& bona Eco
lienari; &
pignori p
respignori
& abusuve
tur, per tex
4. gnor. & ibi
summa pie
tione, jure
stro, id rece
tutione in
moderni Se
Anno 1588.
patet. Un
nem juris S
maximè ve

boc (quod abominamur.) contigerit. Nam si necessitas fuerit in redemptione capivorum, tunc & venditionem praefatarum rerum Divinarum, & hypothecam & pignorationes fieri concedimus. Quoniam non absurdum est, animas hominum quibuscunque vasis vel vestimentis praeferi, hoc obtinente non solum in futuris negotijs, sed etiam in judicijs pendentibus. Pro quo etiam faciunt alij ejusdem juris textus, ut in l. jubemus. 14. juncta Auth. hoc jus porrectum. C. de sacros. Eccles. & tot. tit. Novell. de non alienand. aut permutand. reb. Ecclesiast. quod hic recēlere supervacaneum esse existimavi; utpotē, quod res admodum per se clara esse videatur, res & bona Ecclesiae nulla ratione alienari; & per consequens, neq; pignoriari posse. Nam & quando res pignori datur licet improprie & abusive, alienari tamen videtur, per text. in l. quorum. ff. de pignor. & ibi: Bart. Ac proinde summa pietatis & religionis ratione, jure quoq; Municipali nostro, id receptum esse, ex Constitutione in felici Coronatione moderni Serenissimi Regis nostri Anno 1588. lata, clare admodum patet. Unde* juxta dispositionem juris Saxonici. Si quispiam maximē verō Judaeus (nam ea*

gens ex innato quodam in res sacras odio, ut plurimum eas sua perfidia intervertere solet) res hujusmodi sacras emat, vel pignori accipiat, ut fur & sacrilegus puniri debet, praesertim si nō habeat varendatorem seu evictorem suum, per express. text. Specul. Saxon. lib. 2. art. 7. in verbis: Emat si Judaeus calices, libros, aut de sacris ornamentis quicquam, vel si ei hac obligentur, ista si in ejus inventa erunt possessione, & eorum nequivēre habere varendatorem, sicut fur condemnatur. Quinimo statuto Casimiri primi Regis, Anno 1334. condito, id cautum est, ne Judaei res sacras, & sanguine madefactas pignori recipiant, alioquin nō obstante eo, quod evictorem suum judicio fistant, si scientes res ejusmodi recipiant poena capitis illis infligēda foret; ut notat gloss. Spec. Sax. lib. 3. artic. 7. in fine. per text. in l. capitalium. §. famosos. ff. de penis. Secus esset si res sacrae prius conflatae sint, vel redactae in priorem materiam; nam eo casu Judaei quoq; eas emere possunt, maximē verō si ex necessitate aliqua secundum praescriptum juris de quo inferiūs dicitur, tales res vendantur, ut notat eadem gloss. Spec. Sax. lib. 3. art. 7. Sanē in Cu-*

ria Judæo in simili casu oppignorationis vasis sacri, furto ablati, juramentum super Rodale (de quo in Statutis nostris sub verbo *Judæus*. habetur) in causa Illustriss. & Reverendiss. Domini Episcopi Plocensis, cum quodam Sczureyk Judæo, feria 6. ante Dominicam Palmarum Anno 1597. decreto Regio injunctum fuisse animadverti, his comceptis verbis, quod nimirum is de oppignoratione vasis sacri nihil scivit, neque eam ratam habuit, neq; ullas hostias cum eo accepit, neq; furi, ut furum faceret persuasit, & antea nunquam res sacras ab eodem emere consueverit, neque ulla reconsciis sit istius facti. Verum enim verò * his ita præmissis, pro pleniori hujus quæstionis decisione, sciendum est, posse nonnunquam, & ex certis causis res seu bona Ecclesiæ alienari. Et primò quidē ex causa pietatis, puta pro redemptione captivorum, maxime verò si Christiani à Turcis aut paganis capti sint, & nihil aliud superpetat unde redimantur. Quoniam non absurdum est (ut inquit Imper. Justin. in d. l. Sancimus. 21.) animas hominum quibuscunque vasis vel vestimentis præferri. Et S. Ambrosius 8 idem * sentire videtur, in c. aurum.

70. caus. 12. quæst. 2. cujus hæc sunt verba: *Ornatus Sacramentorum, redemptio captivorum est, & verè illa sunt vasa pretiosa, quæ redimunt animas à morte. Ille verus est thesaurus Domini, qui operatur, quod sanguis ejus operatus est. &c.* Ad eam pietatis causam cibationem pauperum tempore famis, & sepulturas Christianorum referendas esse, idem S. Ambrosius in d. c. aurum. tradit his verbis: *Aurum Ecclesia habet, non ut servet, sed ut eroget & subveniat in necessitatibus. Quid opus est custodire, quod nihil adjuvat? An ignoramus, quantum auri, atque argenti de templo Domini Assyry sustulerunt? Nonne melius constat sacerdos propter alimoniam pauperum, si alia subsidia desint, quàm sacrilegus contaminata asportet hostis. Et paulò post ibidem: Nemo enim potest dicere, cur pauper vivit? nemo potest queri, quia captivi redempti sunt, nemo potest accusare, quia templum Dei adificatum est, nemo potest indignari, quia humanis fidelium reliquiis spatia laxata sunt. Nemo potest dolere, quia in sepulchris Christianorum requies defunctorum est. In his tribus generibus vasa Ecclesiæ etiam initiata confringere, conflare, vendere licet. Hæc S. Ambrosius. qui etià modum alienandarum hujus-*

AN
hujusmodi
dic. Opus est
mystici poculi
usuf nefario
transferatur.
mum quæsitum
essent, deinde
flata, per mun
sata agentibus
profecerunt.
qua nequaqua
hujusmodi usuf
bitur omnia p
priscos etia
tres facit
temporum
jus rei plurim
exempla, se
loco sufficiat
Hierosolym
minit Sozo
ob famem p
Ecclesiæ dist
vit. Tradit q
persecut. Vana
Episcopum,
lis & Mauris
& argentea
hæc tam pia
exempla, d
etorum pati
populo Dei
res illius app
diligentius a

huiusmodi rerum ibidem ostendit. *Opus est (inquit) ut de Ecclesia mystici poculi forma non exeat; ne ad usus nefarios sacri calicis ministerium transferatur. Ideo intra Ecclesiam primum quesita sunt vasa, quae initiata non essent, deinde comminuta, postremo conflata; per minutas erogationes dispensata agentibus, captivorum quoque pretijs profecerunt. Quod si desunt nova, & quae nequaquam initiata videantur, in huiusmodi usus, quos supra diximus, arbitror omnia pie posse converti. Quod priscos etiam * illos Sanctos Patres fecisse antiquissimorum temporum historiae testantur; cuius rei plurima proferri possunt exempla, sed vel unicuique illud hoc loco sufficiat, quod de Cyrillo Hierosolymitano Episcopo meminit Sozomenus 3. tripart. 37. qui ob famem publicam omnia vasa Ecclesiae distrahere non dubitavit. Tradit quoque Victor lib. 1. de persecut. Vandal. Carthaginensem Episcopum, ut captivos à Vandalis & Mauris liberaret, vasa aurea & argentea vendidisse. O utinam haec tam pia Principum Ecclesiae exempla, & tam praeclara sanctorum patrum monita, ij qui populo Dei praesunt, & qui pastores illius appellari volunt, paulò diligentius attenderent, in id quae*

unicè incumberent, ut huiusmodi miserationibus pauperum potius quam privatis opibus studeant. Nam S. Hieronymo teste, *Gloria Episcopi est pauperum inopia providere: ignominia Sacerdotis est proprijs studere divitijs. Natus, inquit ille, in paupere domo, & in tugurio rusticano, qui vix milio & cibario pane rugientem saturare ventrem poteram; nunc similes & mella fastidio. c. gloria 71. caus. 12. quest. 2. Secundò res Ecclesiae alienari possunt ex causa necessitatis, ut si aes alienum urgeat Ecclesiam, & aliunde persolvi nequeat, per text. in c. & hoc. 6. in verbis: *Hoc etiam super ipsis venerabilibus domibus definire praevidimus, ut si quaedam ex eis sive pro publicis collationibus, sive pro alia necessaria causa ejusdem domus, debitis obnoxie fiant, & non est possibile de rebus mobilibus eadem persolvi debita: primo quidem ordine in speciali pignore dari rem immobilem creditori, ut ejus fructus colligens, reputet sibi tam in ipsis debitis mutuis pecunijs, quam in usuris non amplius quarti a parte centesima. ubi & alia plura de ratione per solvendorum huiusmodi debitorum disponuntur. Novella. 120. de alienatio. & emphiteusi. Concordat etiam textus in c. de sacris autem. 10. in verbis: Si verò sunt**

plura

plura vasa in aliqua memoratarum venerabilium domorum, nullum necessarium usum facientia, & contigerit hujusmodi venerabilem locum debitis aggravari, & non sint alia manifesta res de quibus debeant debita reddi: licentiam ei damus gestis monumentorum (sicuti superius in c. 6. dictum est) constitutis, prædicta superflua vasa, aut alijs venerabilibus locis necessaria non habentibus, vendere, aut conflare: & similiter vendere, & eorum pretium in debitum præbere: ut non immobiles res alienentur. Novell. eadem. 120. Denique ex causa utilitatis alienari res Ecclesiæ possunt, puta si conditio Ecclesiæ inde melior fiat, per text. in *Authen. hoc jus.* in verbis: *Et is creditor hic intelligatur, qui quod credidit, probat in utilitatem Divina domus processisse.* C. de sacros. Eccles. Cui adstipulatur Leonis Papæ constitutio, in c. sine except. 52. caus. 12. quæst. 2. in verbis: *Sine exceptione decernimus. Ne quis Episcopus de rebus Ecclesiæ suæ quicquam donare vel commutare, vel vendere audeat: nisi fortè aliquid horum faciat, ut meliora prospiciat, & cum totius Cleri tractatu atq. consensu id eligat, quod non sit dubium profuturum Ecclesiæ.* quæ constitutio itidem reperitur in c. tria. 8. tit. de his quæ à pralat. fiunt

sine cons. capit. vel, si res alienanda sit magis damnosa, quàm utilis Ecclesiæ. Nam & hoc casu ob incommoditatem alienari res Ecclesiæ possunt, per text. in c. terrulas. 52. in verbis: *Terrulas aut vineolas exiguas, & Ecclesiæ minùs utiles aut longè positas & parvas, Episcopus sine consilio fratrum (si necessitas fuerit) distrabendi habeat potestatem.* 12. qu. 2. facit textus in c. non liceat Papa. 20. in verbis: *nisi tantummodò domos, quæ in quibuscumque urbibus non modica impensa sustentantur.* 12. q. 2. & ibi passim DD. ut notat Rebuf. in compend. de alienat. rer. Eccl. nu. 9. ubi etià dicit, quòd de his causis vellarum altera, debeat constare per publicum instrumentum; alioqui non crederetur etiam Papæ dicenti fecisse ex illa causa, quādo donat consanguineis, multò minùs crederetur Episcopo, Abbati, vel alijs. Alioqui Episcopus, vel alius indigens pecunijs, posset rem Ecclesiæ alienare, & attestari eam alienationem cedere in utilitatem Ecclesiæ. Cæterum * ad hoc, ut in prædictis casibus valeat alienatio rerum Ecclesiasticarum necessariò requiritur, ut interveniant certæ solennitates ex præscripto juris Canonici, quæ ubique ferè locorum circa alienatio-

nes

nes rerum Ecclesiasticarū in praxi observantur; prout & in regno ex superius allegata Constitutione Anni 1588. id servari cōstat. Debet ergo intervenire sicut Panor. *in c. 1. & in c. sua. in c. cum Apostolica de his quæ à Prælatiis fiunt. & in c. nulli. de rebus Eccles. non alienan.* tradit. Primò tractatus seu cognitio causæ, an videlicet expediat Ecclesiæ alienatio huiusmodi, deinde auctoritas superioris, videlicet qui est proprius Episcopus in non exemptis: in exemptis autem est prælatus, cui immediatè subest Ecclesia pleno jure; ut est Abbas in Ecclesijs sibi subiectis, & Provincialis Prædicatorum vel Ministri Minor. quo adeorum Monasteria. Quamvis etiam ab his qui exempti sunt, & tantò magis ab alijs nō exemptis omnino requiri debeat consensus Papæ secundum ea, quæ in superius allegata Bulla disponuntur, idq; vel ob id potissimum, quòd à pœna alienatoribus bonorum & rerum Ecclesiæ imposita, nullò præter Pontificè dispensare possit. Ita tenent passim DD. prout Sūma Sylvestr. in verbo *alienatio. num. 5.* latius de his disponit. Denique requiritur consensus totius cleri seu capituli secundum Panorm. *in c. statui-*

mus. 2. extr. de transact. Quod intelligendum est de eo casu, quando alienantur bona Ecclesiæ Cathedralis vel Collegiatæ, tunc enim requiritur consensus Episcopi & Capituli. In alienatione enim bonorum alicujus Monasterij necessarius est consensus Episcopi, Abbatis, & Monachorum. Quando verò alicujus Parochialis Ecclesiæ alienantur bona, tunc requiritur consensus Episcopi & rectoris Ecclesiæ seu Parochi, in quibus consensum Pontificis itidem necessariò requiri supra dictum est; quemadmodū apud nos Regius insuper consensus & approbatio huiusmodi alienationi bonorum Ecclesiæ omnino accedere debet, idq; ex dispositione dictæ constitutionis Anni 1588. Et quamvis de jure civili plures solennitates requirantur, ut *in d. Authen. hoc jus porrectum.* habetur; tamen juri Canonico hac in parte standum esse, usus & consuetudo ubique locorum obtinuit. Ac proinde, si omissæ fuerint huiusmodi solennitates, alienatio ipso jure est nulla, utpote cū sit contra prohibitionem legis facta, per jura supra allegata. Nec sufficit ex parte saltem aliqua, prædictas solennitates, & requisita alienationis

tionis adimplevisse, nisi prædicta omnia observentur, quia defectus formæ, sive in toto, sive in parte, semper inducit actus nullitatem, secundum Panormit. in d. c. nulli liceat. per text. in d. c. tria. de his quæ à prelatiis sunt. Sunt tamen

II certi * casus, quibus istæ solennitates non requiruntur ex necessitate, quas Petrus Rebuff. in compendio de alienation. rer. Ecclesiast. latissimè persequitur, quem diligens lector non inutiliter consultare potest.

OBSERVAT. XXXIX.

Princeps, an & quando dominium bonorum vel rerum ad privatos spectantium usurpare sibi possit?

SUMMARIA.

1. Princeps rerum, quæ ad privatos pertinent, dominus est.
2. Bona privatorum Princeps quando auferre potest.
3. Princeps legibus an solutus sit.
4. Lex inventum & munus est deorum, & ideo Princeps illis subesse debet.
5. Assentatores Principibus, eos supra leges esse, persuadere solent.
6. Princeps bona privatorum non nisi

justa causa interveniente auferre potest.

7. *Iusta causa quæ dicatur.*

8. *Ædes privatorum utilitatis publicæ causa Princeps demoliri potest.*

9. *Princeps ad solutionem justî pretij, si demoliat ædes privatorum, tenetur.*

10. *Princeps plenitudine potestatis quando uti debeat.*

11. *In contractibus Princeps aequè ut privatis obligatur.*

12. *Principes à rebus illicitis magis cavere debent, quàm privati.*

13. *Succesor Principis, an ad tenendum contractum, ab antecessore suo factum teneatur.*

PRincipem * Dominum esse rerum quæ ad privatos spectant gloss. in verbo sanctionem. in proemio digestorum notat. Et alioquin dominium à Principe impetrari, ex tot. tit. C. de jure dom. impetran. manifestò liquet, quinimo secundum S. Augustinum, per jura Regum & Principum possessiones à privatis possidentur, ut habetur in c. quo jure. i. distinct. 8. in verbis: *Jure tamen humano dicitur hæc villa mea est, hæc domus mea, hic servus meus est. Jura tamè humana, jura Imperatorum sunt: quare? Quia ipsa jura humana per Imperatores & Reges*

AN
ges saculi Dei
neri. Tolle ergo
quis audet dicere
meus est ille
est? si autem
minibus, Regi
ut reticemus
dum * videtur
bona privata
auferre; si qu
lorum ad ips
alias de jure
alicujus affi
text. in l. item
in l. Lucius. ff.
is qui rem al
quovis alio
Principis, sta
adversus ver
per text. in l.
drien. prefer
cùm legibus
ceps. 31. ff. de
plur. leges D
animatam e
bus, ut habe
jaceat. 4. om
l. nec nos. S. q
man. non lice
na hoc jus
bus concess
Verum his
trarium ten
nimirum P
ges

ges saeculi Deus distribuit humano generi. Tolle ergo jura Imperatorum, & quis audet dicere, mea est illa villa, aut meus est ille servus, aut domus hac mea est? si autem ut teneantur ista ab hominibus, Regum jura fecerunt, vultis ut reticemus leges. Unde dicendum * videtur, posse Principem bona privatorum pro libitu suo auferre; siquidem dominium illorum ad ipsum pertinet. Nam & alias de jure potest Princeps rem alicujus assignare militibus, per text. in l. item si. §. 2. ff. de rei vindic. & in l. Lucius. ff. de eviction. ac insuper, is qui rem alienam comparat, vel quovis alio titulo acquirat a fisco Principis, statim tutus est, etiam adversus verum dominum rei, per text. in l. bene à zenone. C. de quadrien. praescript. Princeps * enim cum legibus solutus sit, l. Princeps. 31. ff. de legib. utpote cui & ipsas leges Deus subjecit, legem animatam eam mittens hominibus, ut habetur Novel. 105. c. 2. §. subjaceat. 4. omnia ei licere videntur, l. nec nos. §. quod eis. ff. ex quib. caus. man. non liceat. Nam & lege Divina hoc jus Regibus seu Principibus concessum videtur, 1. Reg. 8. Verum his non obstantibus contrarium tenendum est, non posse nimirum Principem res vel bo-

na privatorum auferre, & transferre in alium. Ratio est, quia dominium rerum privatorum non est Principis, per text. in §. singulorum. Instit. de rerum divis. Quod ergo Princeps non habet, in alium transferre non potest. l. traditio. ff. de acquir. rerum domin. Item, quia dominium cujusque rei, est de jure naturali, l. ex hoc jure. ff. de justit. & jure. sed jus naturale est immutabile. §. pen. Instit. de jure naturali. & l. 1. ff. de constit. Princ. & non debet cuique jus suum detrahi, l. 2. ff. de his qui sui vel alien. jur. sunt. alioquin unde justitia procedere deberet, inde injustitiae origo esset, quod fieri non debet, l. meminerint. C. unde vi. Quantum verò attinet supra dictas rationes, sciendum est, Principem dominum quidem esse omnium in suo Regno, non quo ad usurpationem, sed quo ad defensionem & generale imperium. Principes enim bona privatorum possident imperio tantum, non dominio, ut inquit Seneca de beneficiis. lib. 7. Atque ita omnia quae de potestate Principum superius dicta sunt, accipi debent, prout illud quoque, quod de jure Regio ex libro Regum allatum fuit, non tanquam praeceptum aliquod, sed tanquam exemplum quid acturi

sint Reges reprobi, quidve vitari sint boni, proponitur; alioquin teste Tertul. *in li. de idolatria*. si permissa sunt omnia Principi, quid erit Dei? Ac proinde nec illud multum huic sententiæ refragatur, quod Princeps legibus solutus esse videatur. Nam hoc ita intelligendum est, principem quidem legibus, id est solennitatibus juris quæ in legibus continentur solutum esse, nihil tamen magis proprium Principum esse, quam legibus vivere, ut habetur *in l. ex imperfecto. 3. C. de testam.* Quod etiam Plato *lib. 4. de Repub.* probat. qui se videre interitum Reipub. paratum dicebat, in qua non lex Principi & Magistratui, sed legi Princeps ac Magistratus præflet; salutem verò illi, ubi lex servientibus Magistratibus dominatur. Cū enim *lex inventum & munus sit deorum, ut *in l. 2. ff. de leg.* dicitur, quis eorum decretis Principem solutum esse dicere ausit? *c. cum inferior. 16. tit. de major. & obed.* Et ideo præclare quidā Philosophus ait: *oportet legem omnium ducem & principem esse.* Si ergo sola lex omnium dux & princeps esse debet, quomodo quis alius dux & princeps esse potest? Nam si quæris, quis principi princeps erit? lex

quæ omnium est Regina mortaliū & immortaliū, ut ait Pindar. Sed non desunt *impuri assentatores, qui aucupandæ Principum gratiæ causa, eorū auctoritatem & imperium effusè & plerumq; falsò extollentes, eos legibus obedire nō debere impiè prædicant, & sæpius impiam illam & infamia quavis dignam vocem, qua usa est noverca Antonij Caracallæ, Principibus inculcant. *An nescis,* inquit, *Imperatorem te esse, & leges dare non accipere?* Quantò meliūs & honestiūs Principibus consultum esset, si digna illa vox maiestate regnantis in auribus eorum personaret, quæ *in l. digna vox. 4. C. de legib.* proponitur his verbis: *Digna vox est maiestate regnantis, legibus alligatum se Principem profiteri.* Adeo de auctoritate juris, inquiunt Imp. Theod. & Valent. *nostra pendet auctoritas, & revera majus imperio est submittere legibus Principatum.* Jam *ad propositum redeundo, dicendum est Principem absolute pro libitu suo res privatorum auferre non posse, nisi iusta causa interveniat, & ita communiter DD. tenent, *in l. fin. C. si contra jus vel util. publ. & in d. l. bene à Zenone. 3.* pro quo facit etiam text. *in c. 21. per principalem. 9. qu. 3.* Iusta

verò

AND
verò *causa
caz utilitatis
rius. ff. de off.
tur *quod
rate suaden
moliri, aut
urbi vel civ
pro dilarand
vel extruend
multò magi
fia (prout
Societatis J
Civitatis L
octavas fac
An. Domin
aut ob aliqu
publicam o
bia destruen
hosti fiant
possit, quib
tus singula
oper. publ. &
i. vers. item si
enim favor
litati præfer
siquidem, ut
rius, benevo
moda subject
rum calamit
deri: simil
ac dignitate
varis commo
lis. in princ.
per Lothar. l.

verò * causa elicitur favor publicæ utilitatis, argumento *l. Barbarius ff. de off. prætor.* Unde colligitur * quòd Princeps publicæ utilitate suadente, ædes privatas demoliri, aut fundum privatorum urbi vel civitati propinquum, pro dilatando pomerio civitatis, vel extruendo propugnaculo, & multò magis pro ædificanda Ecclesia (prout in Curia inter Patres Societatis JESU, & Magistratum Civitatis Leopoliensis feria 4. infra octavas sacratissimi Corporis Christi An. Domini 1608. judicatum fuit) aut ob aliquam aliã necessitatem publicam occupare, item suburbia destruere, vel incendio, ne hosti fiant receptui consumere possit, quibus ad stipulantur textus singulares, in *l. si quando. 9. C. de oper. publ. & in l. item si verberatum. §. 1. vers. item si ff. de rei vindic.* Semper enim favor publicus privatæ utilitati præferendus est. *Imperialis siquidem*, ut inquit Imper. Lotharius, *benevolentia proprium est, commoda subjectorum investigare, & eorum calamitatibus diligenti cura mederi: similiter Reipub. bonum statum ac dignitatem imperij omnibus privatis commodis præponere. c. imperialis. in princ. tit. de prohib. feud. alien. per Lothar. lib. feud. 1. tit. 52. quod*

iridem express. text. in *l. utilitas. 3. C. de principal. lib. 12.* probat. Et ideo publicæ utilitatis causa à regulis juris communis receditur, multaque permittuntur, quæ aliàs prohibita sunt, per text. in *l. ita vulneratus. sr. in fin. ff. ad l. Aquil. Utilitas enim* (teste Horat. 1. serm. 3.) *habetur justì propè mater & equi.* Tenetur tamen * Princeps ad solutionem justì pretij, etiam si ob causam publicæ utilitatis aut necessitatis bona privatis adimat. Hoc enim æquitati, rationi, & justitiæ consentaneum est, ne privati absque sua culpa invitare & pretio careant, per text. in *l. venditor. 13. §. 1. in verbis: Si constat in agro tuo lapidicinas esse, invito te, nec privato, nec publico nomine quisquam lapides cadere potest, cui id faciendi jura non est: nisi talis consuetudo in illis lapidicinis consistat, ut si quis voluerit ex his cadere, non aliter hoc faciat, nisi prius solitum solarium pro hoc domino præstet. Ita tamen lapides cadere debet postquam satisfecerit domino, ut neque usus necessarij lapidis intercludatur, neque commoditas rei, jure domino adimatur. ff. de com. prædior. facit etiam textus in l. item si verberatum. 18. §. item. 2. ff. de rei vindic. Nam* (ut rectè JC. Papinianus ait) *quæ facta laedunt pietatē, existimationem,*

veracundiam nostram, & generaliter dicendo contra bonos mores sunt, nec facere nos posse credendum est. l. filius. 15. ff. de condit. institution. Ac proinde Princeps si fines & terminos iustitiæ violet, non solum contra bonos mores peccat, sed etiam Principis nomine indigno censeri debet, per text. in c. scelus. 21. cau. 2.

X *qu. 1.* Negari * tamen non potest Principem aliquando plenitudine potestatis uti posse, utpote potest remittere damna privatis tempore belli illata, idque propter bonum pacis. Eodem modo ad reparationem damni non tenetur, si suburbia civitatis ob metum hostium sint sublata. Nam gravior & potentior est causa utilitas publica, quam privata: unde merito illa hanc vincere debet, ut notat Gail. lib. 2. *Observ. 56. & 57.* ubi plura de

XI his videre licet. Sciendum * porro coronidis loco est, Principem in contractibus sive cum subditis, sive cum extraneis contrahat, æquè ac privatum obligari. Quia conventiones seu contractus sunt à jure naturali. *l. 1. ff. de pactis.* quod jus est immutabile, §. *sed naturalia. Instit. de jure natur.* quinimo etiam arctius obligari videtur Princeps, quam privatus, ut notat Bald. in c. 1. *versic. si quid verò. tit. de pac. Con-*

stant. qui dicit, omnes contractus qui alioqui sui natura stricti juris sunt, bonæ fidei existere, si cum Principe initi fuerint, idque ob regiam dignitatem, quæ vertitur in fide servanda, etiam cum detrimento rerum suarum. Cum nihil sic quod lumine clariore præfulgeat, quam recta fides in Principe. *l. inter claras. C. de summa Trinitate.* Gravius itaque peccat fidem fallendo, quam privati homines, cum mutata fidei omnibus vindex esse debeat. Quarum enim rerum custodes ac vindices esse debemus, si ab officio nos deserere patiamur, severius plectendi sumus. *l. presbyteri. C. de Episcop. l. si quis decurio. ff. de falsis. l. quadam. ff. de panis.* Et alias Principes * magis cavere debere à re illicita, quam alios privatos gloss. in *l. pen. ff. de hered. institutionen.* tradit. Estque ratio, ut enim in gemmis ob splendorem vitia magis quam in vulgaribus lapidibus sunt conspicua, & in præcelso editoque loco, vel tenuis flamma longè lateque cernitur, ita Principum atque Illustrium hominum citius errata animadvertuntur, atque exaggerantur vehementius. Sed & successor * Principis contractibus ab antecessore suo factis, omnino stare debet, quamvis

non

AN
non desint,
in parte in
dicarium, &
constituunt
instar fructu
proprietatem
l. interim. C. de
scilicet hære
facere posse,
ligetur, argu
rei vindicat.
cessore idem
cet. Nam &
vius est, ne
xordio regi
privilegia ca
vata anteces
& approbare
domestica, si
tutis Regni,
jurium, vide

OBSER

*Privilegia
sa, an & qu
mittantur?*

SUN

1. *Privilegia
sint?*

2. *Privilegia
juris co
debet.*

non desint, qui differentiam hac in parte inter successorem hereditarium, & eum qui electus est constituunt, existimantes hunc instar fructuarij invito successore proprietatem obligare non posse, *l. interim. C. de usufruct.* illum verò, scilicet hereditarium, jure suo id facere posse, ut successor ejus obligetur: argum. *l. cum à matre. C. de rei vindicat.* Mihi in utroque successore idem juris esse magis placeat. Nam & is Princeps qui electivus est, necessario tenetur in exordio regiminis, omnia jura & privilegia tam publica, quam privata antecessoris sui confirmare & approbare, cujus rei exempla domestica, satis per se clara in statutis Regni, sub litera *Confirmatio juris*, videre est.

OBSERVATIO XL.

Privilegia à Principe concessa, an & quando per abusum amittantur?

SUMMARI A.

1. *Privilegia unde dicantur, & quid sint?*
2. *Privilegiorum non minor, quam juris communis auctoritas esse debet.*

3. *Privilegia in faciendo consistentia, quanto temporis spatio ob non usum amittantur.*

4. *Privilegia in non faciendo consistentia, unico actu contrario amittuntur.*

5. *Universitati in communi privilegia concessa, an ob non usum evanescent.*

6. *Praxis Regni, de privilegiis ob non usum amittendis.*

7. *Privilegia quibus ex causis rejici possint.*

PPrivilegia* sunt leges privatorum, quasi privatae leges; nam Privilegium inde dictum est, quod in privato feratur, *c. 3. dist. 3.* Unde privatum seu singulare jus, contra commune indultum rectè dicitur privilegium. *Jus enim singulare*, ut inquit JC. Paulus, est, quod contra tenorem rationis propter aliquam utilitatem auctoritate constituentium introductum est. *l. jus singul. 10. ff. de legib.* Neq; tamen* existimet quispiam minorem propterea privilegijs adhibendam esse auctoritatem, quod legibus repugnent, atq; contra tenorem rationis (ut superius dictum est) introducta esse censeatur. Nam JC. Paulus illis verbis hoc saltem innuere videtur, privilegia contra juris commu-

communis dispositionem, quæ in æquitate & ratione consistit, esse introducta. Neque ob id dicere quis potest, æquitati & iustitiæ derogari, si legibus derogetur, leges enim in universum & generaliter feruntur: ut inquit J.C. Ulp. *in l. jura. ff. de legib.* Quod si tamen causa aliqua justa & legitima, contra jus commune, quod idem est contra legem, speciali privilegio aliquid cuiuspiam cōcedendū esse suadeat, procul dubio nihil hac ratione æquitati & rationi derogabitur, & si legi derogatum sit. Cum enim æquitas & ratio (ut jã demonstratum est) legum sint primæ causæ atque origines, ex hisq; leges constituentur, concedendum sanè est, ut eadem æquitate impellente mutantur, & pro utilitate humana quasi dispēsentur, ut quo vinculo leges colligatæ sunt, eodem dissolvantur. *l. nihil tam naturale. ff. de reg. jur.* Ac proinde etsi privilegiorum eadem planè, quæ & legum sit auctoritas & potestas, attamen si quis malè velit uti ijs, omnino eadem amittit. Quod quibus modis eveniat variè à DD. distinguitur, ita ut Panorm. *in c. cum accessissent. num. 6. de constit.* dicat in ea materia tot esse opiniones, quot sunt capita.

Privilegium *enim quod in faci-
endo aliquid consistit, jure com-
muni spacio decem annorum nō
utendo amittitur, per text. *in l. 1.*
in verbis: *Nundinis impetratis à*
Principe. non utendo, qui meruit de-
cennij tempore usum amittit. ff. de nundinis: pro quo etiam facit gloss. *in*
d. c. cum accessissent super verbo *con-*
traverint. Jure verò Saxon. spacio
triginta annorum argum. *artic. 29.*
lib. 1. amittitur. Quod tamē ita ve-
rū est, si voluntariè privilegia-
tus quispiam non est usus privile-
gio, secus est, si uti non potuit, ut
potè, quia non per ipsum stetit,
sed quia occasio utendi se non
obtulit. Nam hoc casu non amit-
tit privilegium, etiam si per mille
annos non uteretur, per express.
text. *in l. 1. & Atilicinus. 35. ff. de servit.*
rusticor. prædior. & in l. in filiis. C. de
decurionib. Et ita tenet gloss. *in c.*
Abbate. extra de verborum signific.
in verbo: *donec idem.* vel si privi-
legiato data sit facultas faciendi
aliquid prò suo arbitrio & mera
voluntate, tunc enim quanto-
cunq; tempore privilegium non
amittitur gloss. *in c. ut privilegia in*
verbis semel in anno extra de privile-
gijs. Item si agatur de privilegijs
Ecclesiæ, nam per non usum Ec-
clesiastica privilegia non amit-
tuntur

tuntur minore spacio, quàm quadraginta annorum, *c. de quarta & illud. extra de prescript.* Deniq; si privilegiatus per id tempus, quo privilegio suo non utitur, certam pensionem præstitit ei, à quo privilegium impetravit. Hac enim præstatione privilegium suum retinet, licet eo non utatur, prout DD. *in l. de quibus. ff. de legibus* post Felin. *in d. c. illud. tradūt.* Cæterum quod *attinet privilegium in nō faciendo consistens, distinguendum est, utrum tale privilegium privatæ personæ concessum sit, an verò communitati, vel Ecclesiæ. Primo casu per unicū actum directè contrarium tollitur huiusmodi privilegiū. Nam directā contraventio, speciem renunciationis in se continet, teste Panor. *in d. c. cum accessi sent.* per text. *in l. 2. C. de jure dom. impetr. & in l. voluntariè. C. de excusat. tutor.* & est text. & ibi gloss. *in l. 2. C. de his qui spontè mun. susc. lib. 10.* Quod fallit in eo casu, si actus contrarius violentus & coactus fuerit, etiam si nulla protestatio contra vim aut coactionem intervenerit. *l. cum extruendi. 4. ff. de muner. & honoribus.* Menoch. *lib. 6. de presumpt. 41. presumpt. num. 14. cum sequen.* Vel si privilegium huiusmodi annexam

habeat clausulam omnium actuum contrariorū annullatoriam & cassatoriam, puta si in privilegio ponantur hæc verba, cassantes, irritantes, &c. quo casu, neque contraventione, neque præscriptione amittitur privilegiū, glossa *in cap. dilecto.* in verbo *clausula. extra de præbēd.* Ratio est, quia ubi de superioris intentione constat, ibi inferioris contraventio nihil operatur, ut ibid. gloss. notat. Vel denique si consuetudine quæsitum sit privilegium, quod unico actu contrario non tollitur, sed tot actus ad amissionem illius requiruntur, quot ad consuetudinem tollendam necessarij sunt, Menoch. *d. loco.* Secundo *verò casu privilegia universitati alicui in communi, non autem singularibus personis concessa, non tolluntur per actum contrarium, sed tantummodò longissimi temporis præscriptionis, puta 40. annorum spacio, per text. *in c. accedentibus. ext. de privil.* Ratio, quia singulares personæ per contraventionem non possunt renuntiare privilegijs Ecclesiæ vel Communitati cōcessis, quamvis aliàs per usum & possessionem singulorum retineantur & conservantur privilegia, argum. *l. 1. §.*

fin. cum l. sequen. ff. de acquir. & amitt. possess. sed hæc Gail. lib. 2. Observ. 60. persequitur copiosius quem cō-
6 *sulere potes. In Regno * praxis continua id obtinuit, quod privilegia atque rescripta Principis qualiacunq; trium annorū atq; totidem mensium spacio, non utendo amittantur. Et ita in Curia Regali inter possessores Advocatiz in Suraz & Petrum Tlukomski feria secunda post festum sancti Bartholomæi Apost. An. 1583. & inter Strzerecka & Oski sabbatho ante Dominicam Judica anno 1598. præsidente tunc Judicijs laudatissimæ memoriæ JOANNE Zamoyski supremo Regni Cancellario, judicatum fuisse memini.*
7 *ni. Possunt * præterea alias etiam ob causas privilegia à Principe emanata reijci & annullari, quas numero quatuordecim gl. Spec. Sax. art. 49. lib. 1. recenset.*

OBSERVATIO XLI.

Privilegium Principis posterioris, an priori præferatur?

SUMMARIA.

- 1.** *Principis constans & immobilis debet esse voluntas, & ideo variationes in privilegijs Principum esse non debent.*

- 2.** *Privilegia posteriora à Principe impetrata cassari & abrogari debent.*
- 3.** *Prior Principis concessio posteriori præferenda est.*
- 4.** *Posterior donatio Principis motu proprio facta, an præferatur priori?*
- 5.** *Privilegia Principum vim legis obtinere.*
- 6.** *Praxis Curia & præjudicata, quo ad privilegia priora, potiora esse debeant posterioribus.*
- 7.** *Posterior donatarius possessionem rei donatæ prius adiens, num præferatur priori donatario?*
- 8.** *Privilegia ad beneplacitum Principis concessa, quamdiu durent.*
- 9.** *In Regno olim mos fuit Regibus, concedendi largitiones bonorum.*
- 10.** *Regalium ad beneplacitum suum, nunc verò ad vitam donatarij hujusmodi bona conceduntur.*
- 11.** *Privilegia ad vitam Principis data, in Regno non valent.*

Feri plerumq; solet in * donationibus Principum, ut duo diversis temporibus ex gratia & liberalitate Principis impetrantes eandem rem, de validitate Privilegiorum. An videlicet prius posteriori, vel è contra sit præferendū, iudicio contendant. Quæ in re id quidem maximè cōveniret Principibus

cipibus, ut
 nes procul
 lis, quæ vu
 iniquitate
 inimicæ cel
 Princeps siq
 & unum cal
 star lapidis a
 coelo stellæ,
 ejus volunt
 Bald. consil.
 notat. Con
 illa dicta fa
 cutus est Don
 psi. item q
 meis non faci
 cipes non ra
 tate aliqua
 te quod illo
 mnis maliti
 pertes esse
 textu §. illu
 blivione au
 petrantiū c
 muntur, ad
 tion non ad
 qua loca. C.
 lib. II. idcir
 in parte, si
 niat culpam
 2 men * hoc
 trata, omni
 debeat, p
 quoque Re

cipibus, ut hujusmodi variationes procul absint ab illorum Aulis; quæ vulgò manifestam in se iniquitatem continent, & multū inimicæ censentur esse legibus. Princeps siquidem unā linguam & unum calamum habere, ac instar lapidis angularis, & polaris in cœlo stellæ, immobilis & constans ejus voluntas esse debet, prout Bald. *consil. 327. num. 3. & 4. part. 1.* notat. Convenit enim Principibus illa dicta sacrae scripturæ, *semel locutus est Dominus. & quod scripsi, scripsi: item qua processerunt de labijs meis non faciam irrita.* At quia Principes non tam malicia, aut iniquitate aliqua in eo peccare, utpote quòd illorum dispositiones, omnis malitiæ ac diminutionis expertes esse debeant, ut habetur in *textu §. illud. 2. Novell. 81.* quàm oblivione aut importunitate impetrantiū circumvèti esse præsumuntur, adeo ut contrarij probatio non admittatur, per *text. in l. si qua loca. C. de fundis & salt. rei domi. lib. 11.* idcirco minus fortè ipsi hac in parte, si quid hujusmodi eveniat culpandi sunt. Privilegia tamen * hoc modo posterius impetrata, omnino cassari abrogari debent, prout id constitutione quoque Regni publica Anni 1613.

comprobatur. Et ita in causa inter Joannem Plaza & Nicolaum Belzecki ratione villæ Starzawa, feria 2. post Dominicam Cantate Anno 1598. decisum fuit. Regulariter enim * ex communi DD. opinione prior Principis concessio, posteriori præferenda est, per *text. in l. pradia. §. in verbis: Apertè enim definimus hoc edicto, ut à perpetuario nunquam possessio transferatur: etiamsi alteri eam Imperator vel exoratus vel spontè donaverit. C. de locat. pradior. civit. vel fiscal. & c. lib. 11.* Ratio est, quia rem habens à Principe vel ipsius fisco, perpetuò tutus manet, nec à quopiam de ea molestari debet, prout *in l. omnes. & in l. benè à Zenone. C. de quadr. prascript. disponitur in verbis: Et nemo audeat eos, qui res (scilicet à fisco) accipiunt, per quemcunque titulum alienationis; sive mobiles sive immobiles, seu se moventes, vel jura incorporalia, vel panes civiles judicij adficere, vel sperare contra eos esse aliquam sibi viam apertam, sed omnis aditus præcludatur, omnis motus & spes hujus petulantia. Quod adeo * verum est, ut etiam si posterior donatio à Principe alicui motu proprio facta sit, tamen priori non prævaleat, per *text. in d. l. pradia.* Id enim Princeps honestè*

facere nequit, ut fatetur gloss. in
a. decet. in verbo *mansurum.* tit. de
reg. jur. in 6. Nam ea tantum facere
 possumus, quæ salva dignitate &
 honestate possumus, per text. in
l. nepos Proculo. 125. ff. de verb. signif. Et
 quæ facta lædunt pietatem, existi-
 mationem, & verecundiam no-
 stram, & ut generaliter dixerim,
 contra bonos mores sunt, nec fa-
 cere nos posse credendum est, *l. fi-
 lius. 15. & l. conditiones. 9. & l. condit.
 14. ff. de condition. instit.* Accedit e-
 5 tiam *illud, quod largitiones seu
 donationes, & per consequens
 privilegia Principum, ut & alij cō-
 tractus, vim & vicem legis obti-
 nent, *l. donationes. 26. C. de donat. in-
 ter vir. & uxor.* Ergo, Cum privatis
 nō liceat donationem suam abs-
 que causa revocare, & alij conce-
 dere, *l. Aristo. ff. de donat. & l. si quis
 argentum. 35. C. eod.* multo minùs
 hoc convenit facere Principi, cu-
 jus Majestatis proprium est con-
 cessam non auferre, per text. in *No-
 vel. 10.* in verbis: *Non ut quæ sunt au-
 feramus eis concessa.* Nec enim hoc Im-
 perialis Majestatis est proprium. Ac
 deniq; quod hujusmodi privile-
 gia ut plurimum promissionem
 annexam habent, qua Princeps
 recipit se privilegia sua conserva-
 turum, ita scribendo: *Promittimus*

verbo nostro *Regio, talem & talem in-
 usu hujus privilegij conservaturos.* Sed
 hujusmodi pollicitationes, seu
 promissiones loco pacti habentur,
 quo etiam Princeps obligatur,
*l. 1. ff. de pact. & l. 1. ff. de constit. pe-
 cun.* Ex his itaq; *firmiter conclu-
 ditur. In Principum donationi-
 bus priora privilegia potiora esse,
 & ideo præferenda posteriorib;,
 quod etiam praxis Curie Regalis
 multoties comprobavit, ut ex de-
 cisionib; in causa inter Joannem
 Goldsmit, & seniores Pannicida-
 rum Crac. feria 2. ante festum S.
 Margarethæ, Anno 1591. Item in
 causa Magistratus civitatis Præ-
 mishien. cum Judæis Præmislien.
 feria 3. post Dominicam Oculi
 Anno 1604. Et in causa fraterni-
 tatis Contubernij Arculariorum
 Leopoliens. cum senioribus opifi-
 cij ejusdem feria sexta ante Do-
 minicam Rogationum An. 1605.
 factis, colligi potest: Neque etiam
 *attendi id debet, quod posteri-
 7 or fortè donatarius prius posses-
 sionem rei à Principe sibi dona-
 tæ, adierit. Nam hoc quoq; casu
 primus donatarius à posteriore
 donatario rem donatam vindica-
 re potest, maximè si donatio vel
 concessio Principis, per modum
 gratiæ facta sit, puta respectu ser-
 vitio-

AND
 priorum ve
 quia tunc do
 sine traditio
 tura donat
 tatur in c. scrib
 quod etiam p
 vinebatur. ut. a
 Nec obitat l.
 cunaic. ubi ex
 cui priori tradi
 domino esse po
 procedit in l.
 liter id comp
 donatæ dom
 ditione don
 ut notant D
 quanquam p
 vel servitia d
 mino non e
 tamen ob id
 invalidari n
 munis DD. d
 C. de collat. et
 torum suppl
 cipis: & Prin
 natarij in lite
 tionem facie
 benda est: et
 rita sua alite
 Dec. de respon
 lib. 1. Obiter
 est, multum
 tenore, quav
 um donation

viriorum vel meritorum alicuius,
 quia tunc dominium transfertur
 sine traditione, cum iusta sit na-
 tura donationis gratiosae, ut no-
 tatur in *c. scilicet. 17. tit. de praebe-
 nd. in 8.* quod etiam probat Abb. in *c. con-
 tinebatur. tit. de his quae sunt à prae-
 lat.* Nec obstat *l. quoties. 15. Cod. de rei
 vindic.* ubi expresse habetur, eum
 cui prior traditum est, in deinde
 dominio esse potiorum. Nam hoc non
 procedit in Principe, cui specia-
 liter id competit, quod rei ab illo
 donatae dominium absque ulla tra-
 ditione donatarius consequatur,
 ut notant DD. in *d. l. quoties.* Ac
 quanquam postmodum merita
 vel servitia donatarii prioris do-
 mino non exacte respondeant,
 tamen ob id donatio eidem facta
 invalidari non debet, ut est com-
 munis DD. opinio in *l. si donatio-
 ne. C. de collat.* cum defectum meri-
 torum suppleat liberalitas Prin-
 cipis: & Principi meritorum do-
 natarii in literis donationis men-
 tionem facienti, plena fides adhi-
 benda est: etiamsi donatarius me-
 rita sua aliter probare nequeat.
Dec. de respons. 25. cum. 37. cum seq.
lib. 1. Obiter* autem notandum
 est, multum in eo interesset, quo
 tenore, quae formula privilegi-
 um donationis à Principe conce-

ptum sit. Nam quandoque solent
 Principes ad revocationem & be-
 neplacitum suum concedere be-
 neficia. Quo casu huiusmodi pri-
 vilegia tantisper durant, donec
 princeps illud revocet. Nam be-
 neplacitum Principis nulli subja-
 cet legi, text. in *l. fideicommissio. §.
 quanquam. ff. de legat. 3.* & gloss. ibi-
 dem in verbo *volueris.* Et nulli fa-
 cere injuriam videtur, qui jure si-
 bi reservato uritur, *l. injuriarum.
 13. §. 13. ff. de injurijs.* Sed si moriatur
 Princeps, tunc morte ipsius ex-
 tinguitur concessio DD.
 existimant, hac potissimum ratio-
 ne mori, quia voluntas cujusque
 morte solvitur, per text. in *c. gra-
 tiosè. tit. de rescript.* Verius tamen
 est morte concedentis talia privi-
 legia non tolli, pro quo facit opti-
 me text. in *l. juris peritos. ff. de excu-
 sat. tutor. gloss. in c. fin. de rescript. in
 6. in verbo perpetuas.* Et ratio est,
 quia quod expresse non mutatur, cur
 stare prohibetur? *l. precipimus. C. de
 appellat.* prout inter Carmelitas &
 Capitaneum Bidgostien. feria
 tertia post festum SS. Viti & Mo-
 desti, Anno 1598. decretum fuit;
 quod videlicet privilegium ad
 beneplacitum à Uladislao Rege
 concessum, & per subsequentes
 Reges non revocatum conservari
 Cc 3 debeat.

debeat. Unde colligitur à successore postmodum Principis, posse revocari huiusmodi cōcessionē, quia eodem jure potestatis gaudet, per textum in c. innotuit. 20. §. quamvis. tit. de electione & electi potestate. ubi dicitur, quod prioris Pontificis ordinatio nullum potuit successoribus suis generare prejudicium, pari potest eum, (imo eadem) potestate functoris, cum non habeat imperium par in parē; pro quo faciunt etiam text. in l. 3. & 4. C. de arbitr. Olim
 9 quidem * in Regno mos fuit Regibus nostris largitiones bonorum Regalium ad beneplacitum suum concedendi, nunc verò nō sine ingenti detrimento atq; jactura huiusmodi bonorum, jure advitalitio privatis ea cōferendi, necessitas lege publica Regibus imposita est, idq; constitutione
 10 Annis num. 9. Simili * quoque ratione, quæ olim ad vitam Principis privilegia ex Cancellaria Regia emanabant, jam huiusmodi concessionēs pro invalidis censentur, quemadmodum ex decisione Curiali in causa inter Instigatorem ex delatione Mag. Nicolai Firlei Palatini Crac. & Szafrancowa die 5. Maij Anno 1599. facta videre est.

OBSERVATIO XLII.

An creditor qui pecuniam debitori in rem emendam, vel extruendam reficiendamve crediderit, privilegio potioritatis (ut vulgò dicunt) gaudere debeat, nec ne?

SUMMARI A.

1. Creditor posterior ad extruendam reficiendamve rem pecuniā mutuo dans, præfertur priori creditori.
2. Id quoq; procedit in creditore priore hypothecam habente.
3. Differentia inter creditorem, qui ad reficiendam; & eum, qui ad extruendam de novo rem pecuniam credidit.
4. Cautela creditoribus ad reficiendam seu conservandam rem mutuo dantibus pecuniam serviens.
5. Pecuniam ad reficiendam rem mutuo esse datam (si ex illa pecunia reficiatur) præsumptio est, etiam si id expressum non fuerit.
6. Senatusconsultum Macedon. patri competit, si filius as alienum faciat.
7. Odia restringenda, favores ampliandi sunt.
8. Pecunia ad refectionem rei mutuata,

AN
 tuata,
 verti d
 vilegiu
 9. Generalis
 confer
 verum d

EUM qui p
 tior em el
 ris est. l. 3. C. q
 inc. qui prior d
 inharendo
 ne proposi
 dum, quod
 posterior ad
 extruendam
 pecuniam d
 prioribus cr
 theca ad illa
 nequaquam
 men quia pr
 Paulus) non
 ex causa as
 l. privilegia. 32
 dic. possiden. i
 Regula juri
 quadam juri
 est, creditor
 legio proto
 nis inter ali
 re; quod plu
 attestantur.
 Ulpian. in l. c
 huiusmodi

tuata, utrum necessariò eo con-
verti debeat, ne alias cesset pri-
vilegium praelationis.

9. Generalis conclusio, de mutuo ad
conservationem quarumcunque
rerum dato.

EUM qui prior sit tempore, po-
tiores esse jure, notissimi ju-
ris est, l. 3. C. qui pot. in pignor. hab. &
in c. qui prior. de ger. jur. in 6. Unde*
inhærendo huic juri, in quæstio-
ne proposita idem videtur dicen-
dum, quod nimirum creditor
posterior ad comparandam, vel
extruendam, reficiendamve rem
pecuniam debitori mutuo dans,
prioribus creditoribus jus hypo-
thecæ ad illam rem habentibus,
nequaquam præferendus sit; attra-
men quia privilegia (ut inquit JC.
Paulus) non semper ex tempore, sed
ex causa æstimantur, per textum in
l. privilegia. 32. ff. de rebus aucto-
r. judic. possiden. idcirco non obstante
Regula juris prædicta, speciali
quadam juris ratione definitum
est, creditorem in hoc casu privi-
legio protomiseos seu prælatio-
nis inter alios creditores gaudere;
quod plures textus juris Civilis
attestantur. Et primò extat JC.
Ulpian. in l. creditor. 25. ff. de reb. cred.
huiusmodi responsum. Creditor, in-

quit, qui ob restitutionem edificiorum
crediderit, in pecuniam quam credi-
derit privilegium exigendi habebit.

Quod iisdem planè verbis idem
Ulpian. in l. 1. ff. de cessione bonor. &
JC. Cajus ff. de privileg. creditor. l. 1.
repetit. Sed multò id clariùs in l.

interdum. 5. ff. qui potiores in pign. hab.
expressit Ulp. his verbis: Interdum

posterior, potior est priore, ut puta si in
rem istam conservandam impensum

est, quod sequens credidit; veluti si na-
vis fuit obligata, & ad armandam eam

rem, vel reficiendam ego credidero. Et
additur ibidem elegans ratio: *

Nam, inquit idem JC. hujus pecu-
nia salvam fecit totius pignoris cau-
sam. l. hujus in princip. ff. eod. Unde

consequens est, frustra conqueri
alios creditores de prælatione il-
lius creditoris, cujus pecunia res,

de qua inter se contendunt, com-
parata vel conservata est, quæ a
lioquin in bonis debitoris non

inveniretur. Quod usque* adeo 3
procedit, ut huiusmodi credi-
tores, qui sive in emendam sive

reficiendam rem pecuniam cre-
diderunt, prioribus hypothecam
habentibus præferantur, idque

auctoritate novæ Constitutionis
Justinian. Imperator. cujus hæc
sunt verba: His consequens est &

illud discernere, quod in casibus hu-
jusmo-

jusmo-

*jusmodi dubitatum est. Novimus, inquit Imperator. Justin. antiquioribus creditoribus aliquas hypothecas preponere juniores existentes, ex privilegijs à legibus datis; quale est quando aliquis proprijs pecunijs procuraverit navem comparare, aut fabricare, aut reparare, aut domum forsan edificare, aut etiam emi agrum, aut aliquid horum. In his enim omnibus priores existunt posteriores creditores, quorum pecunijs. empta aut renovata res est, ijs qui etiam multò antiquiores sunt. Authen. de aqualit. dot. Novell. constit. 97. c. 3. in princip. Quæ constitutio licet de pecunia tam ad reficiendam, quàm ad emendam, & de novo conficiendam rem credita, satis clarè & 3 perspicuè disponat. Attamen * longè aliam esse rationem istius creditoris, qui ad reficiendâ rem credidit pecuniam, aliam verò illius, qui in conficiendam sive de novo extruendam eandem mutuum dedit, Interpr. juris passim tradunt. Priori etenim casu talis creditor, nò solùm creditoribus priorib⁹ quibuscvis præfertur, verum etiam in ipsis rebus tacitam hypothecam habet, in eaq; anterioribus creditoribus itidem hypothecatis potior est. teste Accurs. in l. quod quis. ff. de privileg.*

*creditis. & in d. l. interdum. ff. qui potior. in pign. haben. in verbo prior. Altero vero casu, non habet hypothecam in illa re, sed privilegio tantummodò personali gaudet, quò mediante præfertur alijs creditorib⁹ solam personalem obligationem habentibus; ita tenet gloss. in l. quod quis. ff. de privileg. credit. Barc. in l. interdum. ff. qui potior. in pignor. hab. & Bald. in l. quamvis. C. de pignor. Salic. in Auth. quo jure. C. qui pot. in pignor. hab. qui dicit, eam esse còmunem DD. opinionem. Rationem diversi hujus juris alij aliam comminiscuntur. Mihi verò non displicet illa, quæ superiùs ex responso JC. Ulp. in l. hujus. ff. qui potior. in pign. hab. posita est. Quòd nimirum creditor ad reficiendam rem obligatam mutuans pecuniam pignoris causam salvam reddiderit. Is verò qui ad conficiendam, vel extruendam pecuniâ credidit, rem illam conservasse, & ab interitu vindicasse dici non potest. Sciendum tamen * est, quòd hac in parte creditorē 4 ad reficiendâ seu conservandam rem pecuniâ mutuo dantem cautum esse oporteat, ut nimirum reficiendæ illius rei causa, se mutuum dare expressè & specialiter conveniat; alioquin etiam si po-*

stea

stea pecuniæ sectione, mlationis interdictores præ expressa causæ eventum creditur; alij credi ferre possunt stiterit pignobitori in quâ dendæ illius liquerit carbit desint, * qui ut potè exp eo in casu nore, ut res extur. Nam turgis, debitor reficeretur pcepisse, dic Presumitur que in eam quam ea pecuniâ idq; argum inde. 12. ff. de argumentum mili causa m SC. * Maced ubi de abrog privilegio ag patri, si filius æs alienum f de irrogand Facilius si qu

stea pecunia esset expensa in refectione, mutuans privilegio prelationis inter hypothecarios creditores privabitur. Qui enim non expressa causa credidit, in omnē eventum credidisse censend^o est, neq; alij creditores ipsi acceptum ferre possunt, ac si is salvam praestiterit pignoris causam, cum debitori in quamcunq; rem impendenda illius pecuniae, liberum reliquerit arbitrium. Quamvis non desint, *qui contrarium teneant, ut potē expressam conventionē eo in casu non requiri, sed sufficere, ut res ex illa pecunia reficiatur. Nam tunc fictione ipsius legis, debitorem ea intēctione ut res reficeretur pecuniam mutuo accepisse, dicendum esse videtur. Presumitur enim pecuniam quisque in eam causam sumpsisse, in quam ea pecunia versa reperitur, idq; argumento *l. item si. 7. §. proinde. 12. ff. de SC. Macedon.* At hoc argumentum tanquam in dissimili causa minimē procedit. Nā SC. *Macedonianij alia est ratio, ubi de abrogando & remittendo privilegio agitur, quod competit patri, si filius familias in scio patre aēs alienum faciat. Alia verò ubi de irrogando privilegio res est. Facilius siquidem privilegia in

præjudicium & injuriam alterius indulta tolli & remitti, quā produci possunt. Odiā* enim restringenda sunt, favores ampliandi, per text. *in c. odia. de reg. jur.* Ac insuper *etiam illud hic requiri: ut pecunia etiam expressē ad refectionem rei mutuata, actualiter & in effectu conversa sit ad reparationem rei, prout communiter DD. juris tradunt, idq; ob rationem, *in d. l. hujus.* sup. allegata positam, quæ aliās cessaret, nisi id probaretur. Verumtamen mihi videtur ex verbis *d. l. hujus.* id elici minimē posse, quod nimirum creditor probare teneatur pecuniam ad refectionem erogatam esse, sed ei sufficere, si sciat se credere in rem reficiendam vel conservandam esse impensam, quinimo cum is, qui mutuum dederit ad refectionem rei, negotium debitoris egisse videatur, ut patet ex text. *d. l. hujus. 6.* Negotiorum verò gestor id tantum probare debeat, quod negotium utiliter capturn sit, licet effectum non habuerit, per express. text. *in l. sed an. 10. §. 15. autem. 1. ff. de negot. gest.* Consequens est, creditorē quoq; eo casu ad talem probationem, quod pecunia in refectionem seu reparationē rei versa sit adstringi

minimè posse. Cōmunis tamen (ut supra dixi) in contrarium est sententia, ut notat Gail. lib. 2. Obser.

25. num. 8. Mynsing. Cent. 1. Obser. 60.

9. Cæterum, * quæ de refectione superius dicta sunt, procedunt etiā in mutuo facto pro alimētis nautarum, pro custodiendis rebus, pro solvendo naulo, pro conductā domo rei obligatę conservandę causa, pro reficienda domo, & generaliter in omnibus alijs causis, quæ ad conservationem ejus rei, de qua contenditur pertinere videntur. In omnib⁹ enim istis casib⁹ præferri eum, qui mutuavit ad conservationem rei, prioribus creditoribus non tantum tacitam, sed etiā expressam hypothecam habentibus, prout supra dictum est, quod etiā probat Negusant. tract. de pign. parte. 5. memb. 2. num. 25. ubi plura de his videre licet.

OBSERVATIO XLIII.

De thesauris & metallis inventis, cui nam cedere debeant?

SUMMARIA.

1. *Thesaurus quid sit, & quomodo definiatur.*
2. *Thesaurus donum fortuna dicitur,*

& ideo inventio illius fortuita esse debet.

3. *Inventus thesaurus in fundo alieno, cui cedat.*
4. *Thesaurus inventus in loco publico, ad quem pertineat.*
5. *Thesaurus in loco religioso repertus pro dimidia parte Ecclesie applicatur.*
6. *Jure Sax. thesauri reperti ad fiscum devolvuntur.*
7. *Thesaurum inveniens in fundo proprio, etiam absq. consensu domini superioris sibi usurpare potest.*
8. *Utile dominium habentes, an quo ad thesauros repertos, domino directo præferantur?*
9. *Usufructuarius, an lucretur thesaurum in fundo fructuaria repertum?*
10. *Creditor in domo hypothecata repiciens thesaurum, an usurpare illum possit.*
11. *In empta domo si quis pecuniam inveniat, ad quem proprietas illius spectare debeat, ad venditorem, an ad emptorem?*
12. *Inventor rei aliena quid agere debeat?*
13. *Metalla cujuscung. generis fodiendi & querendi, an cuiq. jus sit?*
14. *In Regno jus querendi & fodiendi metalla, cuius è Nobilitate in proprio fundo competit.*

The-

AN
The-
tis domi
ri pecunia,
Juris Con
est vetus qua
cujus non exta
minum non ha
aliquid vel lu
rus pecunias
interim nun
geatur; vel
causa condic
thelaurus,
etiam futur
ff. de acquir. r
casu ejus est
tas, qui recon
revendic. Un
saurus donum
Dei benefici
thesaur. habe
nem thesaur
alieno, eam
quæ fortuito
opera. Conse
tō magis dice
te magica, pu
& incantatio
ri inveniendi
saurus quocu
tus, non me
fit, sed arari
mo talis inve
ficus punitur

Thesaurus est * cōdita ab igno-
 ris dominis tempore vetustio-
 ri pecunia, *l. i. C. de thesauris.* vel ut
 Juris Consultus Paulus definivit,
est vetus quadam depositio pecunia,
cujus non extat memoria, ut jam do-
minum non habeat; alioquin si quis
 aliquid vel lucrī, puta si quis avarus
 pecunias suas ita deponat, ut
 interim nummorum precīū au-
 geatur; vel merus vel custodiā
 causā condiderit sub terra, nō est
 thesaurus, sed depositum cujus
 etiam furtum sit. *l. nunquam. 31. §. 1.*
ff. de acquir. rer. domin. Nam hoc
 casu ejus est possessio & proprie-
 tas, qui recondit. *l. a tutore. 67. ff. de*
rei vendic. Unde * quoniam the-
 saurus donum fortunæ seu poti⁹
 Dei beneficium est, ut in *l. i. C. de*
thesaur. habetur: ideo inventio-
 nem thesauri, præsertim in loco
 alieno, eam esse accipiendam,
 quæ fortuito contingat non data
 opera. Consequēs est; quod mul-
 tō magis dicendum est: Si quis ar-
 te magica, puniendisq; sacrificijs
 & incantationibus utitur thesau-
 ri inveniendi causā, quo casu the-
 saurus quocunq; in loco inven-
 tus, non modō inventoris non
 fit, sed ærario applicatur, quini-
 no talis inventor tãquam male-
 ficus punitur. *d. l. i. C. de thesauris. l.*

nemo. C. de malefic. & Mathem. Ac
 proinde * si quis arando fortē, vel
 aliās terram alienam colendo,
 vel quocunq; casu, nō studio
 perscrutandi, in alienis locis the-
 saurum invenerit, id quod reper-
 tum fuerit, dimidia retenta, alte-
 ra dimidia data, cū locorum do-
 mino partietur; ita enim eveniet,
 ut unusquisq; suis fruatur, & non
 inhiat alienis. Et ita Imperat. Leo
in d. l. C. de thesauris. lib. 10. statuit.
 Facit etiam textus in *§. thesauros.*
Instit. de verum divis. Alioquin, si
 quis eum reperierit in loco alie-
 no data ad hoc opera; tunc in-
 ventori nihil cedit, sed totus the-
 saurus per eum inventus domi-
 no loci acquireretur, idq; sive quæ-
 siverit eum domino volente, &
 ipsum ad hoc conducente, sive i-
 gnorante, & invito gloss. *in d. §.*
thesauros. in verbo non data. Instit.
de rer. divis. & d. l. unica. C. de thesau-
ris. in verbis: In alienis verò terrulis
nemo audeat invitis imo nec volentibus
vel ignorantibus dominis opes abditas
suo nomine perscrutari. Quod si nobis
super hoc aliquis crediderit esse suppli-
candum, aut præter hujus legis teno-
rem in alieno loco thesaurum scrutatus
invenerit: totum hoc locorum domino
reddere compellatur, & velut temera-
tor legis saluberrima puniatur. Juris

enim naturalis ratio non patitur, ut aliquid cōcupiscamus alienū, premeditato consilio. Quod item
 4 obtinet * in thesauro invento in loco publico, puta Reipub. vel Principis alicujus. Nam etiā hoc casu distinctio superius commemorata habet locū, ut videlicet inventor dimidiam partem lucretur, si casu fortuito thesaurū invenit: altera verò dimidia fisco cedit. Nam ut JC. Callistratus *in l. non intelligatur. 3. §. fin.* Nemo, inquit, *deferre se cogitur quod thesaurum invenerit, nisi ex eo thesauro pars fisco debeatur.* Quo casu, si quis partem ad fiscum pertinentem suppresserit, totum cum altero tanto cogitur solvere, *ff. de jure fisci.*
 5 Idem * hodie de thesauro in loco religioso reperto dicendum videtur, utpote quòd dimidia pars domino bonorum Ecclesiæ, & altera dimidia invetori tribuenda sit. Et ita concludunt DD. ut notat Alvarot. *in c. quæ sint regalia de feudis.* At jure Saxonum * diversum quid hac in parte statui videtur, quòd nimirum thesauri reperti ad regalia, id est ad fiscum vel superiorem dominum pertinere debeant. Ita enim de his textus *lib. 1. articul. 35.* disponit: *The-saurus omnis subterraneus profun-*

dius meatu aratri jacens, ad Imperij pertinet Majestatem. Argentum sub terra absconditum nemini excidere licet, sine proprietarij illius loci voluntate. Si verò voluntas ipsius advenierit, in operis loco advocatiam obtinebit. Id tamen *gloss. ibid.* de thesauro in loco publico vel arte magica invento, & non in loco alicujus privato intelligendum esse tradit; vel ut quidam existimāt, quòd text. ille de thesauris naturalibus, puta de venis metallicis & mineris, quæ merè ad regalia pertinent, non autem de thesauris ab hominibus absconditis intelligi debet, maximè verò quòd de subterraneis thesauris ibi agatur: Alioquin thesauri opera hominum absconditi, nō tantūm in subterraneis locis, sed etiam in parietibus muratis, seu alijs locis reperiri possunt. Quicquid sit, * veriùs 7 tamen est in his dispositionē juris Civilis locum habere, ut nimirū quando locus vel solum est privatum, in quo thesaurus est inventus, totus cedat domino soli vel loci illius, si videlicet quis in fundo, vel loco proprio ipsum invenit; nec requiritur consensus superioris domini effodiendi illud, per jura supra allegata. Et ita in praxi observari, *ad gloss. d. art. 35.*
 adno-

adnotatū est
 five plenum
 fundi habea
 pert⁹ sit, si
 habet vasallū
 Nam hi quo
 minij prefer
 no; ita quòd
 nihil ei teneā
 imo si domin
 cessa alteri in
 teusum inve
 tur nihil om
 partē restitu
 cum extran
 ro in loco in
 sim concessio
 mino, prefer
 lauri utilis, u
 cundum gl
 Ratio est, q
 fortunæ do
 Sed ad vasallū
 spectat dam
 C. de jure emph
 eidem tribu
 l. secundū nat
 est in * usufr
 inventus in
 la ex parte co
 inventus: tu
 parte tantū
 fructuarius n
 que pro utili

adnotatū est. Quod *ampliatur, siue plenum quis dominium ejus fundi habeat in quo thesaurus reperi⁹ sit, siue utile tantūm, quale habet vasallus vel emphiteuta. Nam hi quoq; respectu utilis dominij praeferuntur directo domino; ita quod de invento thesauro nihil ei teneatur restituere. Quinimo si dominus direct⁹ in re concessa alteri in feudum vel emphiteusim. inveniatur thesauros, teneatur nihilomin⁹ dimidia illorum partē restituere utili domino: etsi cum extraneo, de invēto thesauro in loco in feudū vel emphiteusim concessō, excluso directo domino, praeferatur in petitione thesauri utilis, ut cōmuniter DD. secūndūm gl. in d. §. thesauros. notāt. Ratio est, quia thesaurus dicitur fortunae donū, per allegata jura; Sed ad vasallum & emphiteutam spectat damnum fortunae, l. i. in fin. C. de jure emphit. Ergo & cōmodum eidem tribui debet, juxta regulā l. secundū naturā. ro. ff. de reg. jur. Sec⁹ est in *usufructuario, cui thesaur⁹ inventus in fundo fructuario nulla ex parte cedit, nisi per eum sit inventus: tunc enim pro dimidia parte tantūm ei competit. Nam fructuarius neq; pro directo neque pro utili domino fundi habe-

re potest, l. divortio. 7. §. si fundum. in fin. ff. solut. matr. Idem *obtinetur in creditore, qui reperit thesaurum in fundo vel domo hypothecata, quod pro medietate dividatur inter creditorem & debitorem, l. si is qui. §. fin. ff. de acq. rer. dom. & gl. in d. §. thesauros. Nec soluto debito integrum thesaurū debitori creditor restituere tenetur, quia non jure creditoris sed invētoris habet, ut notat Oinotomus in d. §. thes. tit. de acq. rer. dom. Sed quid si quis *in vendita sibi domo, reperiat pecuniā à parentibus fortē venditoris reconditā, ad quem proprietatis dictae pecuniae pertinebit? Et dic, quod venditori restituenda sit, per text. in d. l. à tutore. ff. de rei vindicat. Ratio est, quia non videtur habuisse animum transferendae istius pecuniae, quam in illa domo esse ignorabat, per text. in l. id quod nostrum. 11. ff. de reg. jur. Idem dicas & de alijs rebus venditis, in quibus inscio venditore pecunia recondita erat. Cujusmodi exemplum, de cera à quodam Mercatore Genuēsi, in qua summa quatuor milliū recondita fuerat, cuiusdam Aromatario vendita, ex Jas. Oinotom. in d. §. thesauros. refert. Itē *si quis fortē in nemore quodam, vel in campo, aut in foro pu-

blico saccum pecuniæ, aut simile quidpiam inveniat, nequaquam dominicū ejus rei sibi usurpare potest, sed diligenter inprimis inquirere tenetur, cujus ea res fuerit, qua inventa, restituere eam omnino debet; salvo tamē honorario, quod pro inventione à domino petere potest, secundum Bald. in l. 2. ff. de rer. divis. Quod si dominū ejus rei reperire non potest, tunc tenetur illā tradere Episcopo loci, vel ejus Vices gerenti, ut illam det pauperibus; Alioquin quo ad forum animæ furti reus est, prout notant Bald. in l. 1. ff. de rerum divis. Bart. in l. falsus. §. qui alienū. ff. de furtis. facit etiā text. in c. multi. 8. 14. q. 5. ubi S. Hieron. Multi, inquit, sine peccato putant esse, si alienū quod invenerint, teneant: & dicūt, Deus mihi dedit: cui habeo reddere? Discant ergo peccatum hoc esse simile rapina, si quis invēta non reddat. Et S. August. in c. si quid. 6. causa. 14. q. 5. itidem de his sic habet: Si quid invenisti, inquit, & non reddidisti, rapuisti; quantum potuisti, fecisti. Quia plus non invenisti, ideo non plus rapuisti. Qui alienū negat, si posset & tolleret, Deus cor interrogat non manum. Quod item jure Sax. obtinet, prout in art. 37. lib. 2. disponitur his verbis: Quicquid aliquis invenerit, postmodumq. interrogatus id negave-

rit, furtum committit. Unde qui rem alienam invenit, ut evadat poenā furti, debet illam facere præconisfare, per text. art. 29. lib. 2. in verbis: Idem etiā invētor res sic applicatas denunciare debet, & per sex septimanarū tempus nō cōsumere, interrogatusq. ea se habere nō neget, si cōtra factū fuerit, ex occultatione res furtivæ erūt, & eas cum emēda & multa restituere tenetur. Ubi hoc amplius proponitur. Quod adveniente domino rei inventæ, eamq. suam probante, inventori debeatur tertia pars illius rei. Ac deniq. si publicatis editis, nemo veniat repetiturus rem inventā, quod judex possit eam sibi retinere, ac in usum suū convertere. Ita tamen ut tertiam ejus partem inventori tribuat. Et hæc jure Saxon. obtinent; At jure Civili hoc casu res inventas inventori cedere, si sit pauper, si autem dives pauperibus esse distribuendas, DD. juris censent per Joann. Fabr. in §. fin. Instit. de rerum divis. Quæ distinctio in praxi hodie nō multum attenditur. Nam indifferenter sive sit dives, sive pauper, qui invenit rem aliquam sibi eam retinet, vix ac ne vix quidem publicatione inventæ rei præmissa, quinimo pro homine integræ atque timoratæ cōscientiæ habere-

tur,

rum, qui salt
amictentis,
ret. Proind
tione Statu
1368. invēn
ramento se
Cæterum *
Nunquid un
sere etiā in f
terius privac
te videtur e
propter diffe
textus. Nam
argenti foc
regalia, c. 1. i
fend. non so
sed in privac
jussmodi ven
hibeant; ult
de acquir. rer
servit. rust. p
nitur. Quod
liceat ingred
na perquire
cupandi grat
men ex textu
lar. & met al
cunctis etiar
ca venam la
persequēdis
dummodò
& alteram de
tent: reliqu
derijs vindic

rur, qui saltem ad requisitionem
 amittentis, res inventas non cela-
 ret. Proinde in regno ex disposi-
 tione Statuti Regis Casimiri, An.
 1368. inventor inventa negās, ju-
 ramento se expurgare tenetur.
 Cæterum *metalla quod attrinet.
 Nunquid unicuiq; liceat ea quæ-
 rere etiā in fundo publico, vel al-
 terius privato, nō nihil hac in par-
 te videtur esse difficultatis, idq;
 propter discrepantes juris Civilis
 textus. Nam jure novissimo, quo
 argenti fodinæ ponuntur inter
 regalia, *c. i. tit. qua sint regalia, in usib.*
feud. non solum in locis publicis,
 sed in privatis etiam quærere hu-
 jusmodi venas, videtur esse pro-
 hibitum; ultra hoc *in l. 3. §. planè. ff.*
de acquir. rer. dom. & in l. divus. ff. de
servit. rust. pradior. expressè dispo-
 nitur. Quod invito domino non
 liceat ingredi fundum alteri⁹ ve-
 næ perquirendæ, venandi aut au-
 cupandi gratia. Contrarium ta-
 men ex textu *l. cuncti. 3. C. de metal-*
lar. & metal. lib. II. colligitur, ubi
 cunctis etiam per privatorum lo-
 ca venam laboriosis effosionibus
 persequēdi, facultas permittitur,
 dummodò unam decimā fisco,
 & alteram domino soli represen-
 tent: reliquum proprijs suis desi-
 derijs vindicando. Pro concor-

dia istorum jurium gloss. *in l. quof-*
dam. 6. C. de metall. & metal. lib. II. ita
 concludit. Quòd propter publi-
 cam utilitatem liceat fodere etiā
 in agro alterius, præsertim si de-
 cima domino fundi præstetur; ve-
 rum tamen Paulus de Cast. *in l. di-*
vortio. §. si. ff. solut. matrim. aliam &
 fortè probabiliorem solutionem
 ponit, quod nimirum *d. l. cuncti. 3.*
 ita debeat intelligi, quando quis
 in fundo alterius fodit. Quo casu
 debet hoc facere cum voluntate
 domini, & insuper ei dare decimā
 partem, ut ibidem in textu habe-
 tur. Si autem in proprio fundo
 quis incipiat quærere, & fodere
 venas, & perveniat per subterræ-
 neos meatus in fundum alterius,
 nequaquā in eo opere impediri
 debet. Nec obstat, quòd superius
 de regalijs dictum est: nā hoc in-
 telligendū est, quo ad decimam
 partem, quæ cedit Principi vel illi-
 us fisco, sive ijs quib⁹ regalia sunt
 concessa, reliquum verò metal-
 lum remanet in dominio eorum
 quorum sunt fundi, per text. *in l.*
sed si pecunia. cum l. sequ. ff. de reb. cor.
qui sub tutela. &c. atque is mos in
 argenti fodinis Ilcussien. & Kiel-
 cen. etiamnum observatur. Apud
 nos *olim quidem specialib⁹ Pri-14
 vilegijs Regum Poloniae, hujus-
 modi

modi regalia quærendi metella concedebantur; nunc verò Constitutione Anni 1576. cautum est. Quòd Nobilitas omnes utilitates ex fundis suis liberè recipiat, atq; mineras etià quærendi & fodiendi plenū jus habeat; Quod etiam decreto Regio, inter Instigatorē & possessores villæ Swoszowice sabbatho ante Dominicam Misericordiæ, Anno 1598. lato, comprobatū est, quo fodinæ sulphurariæ in fundo hæreditario reperiæ, domino fundi adjudicantur.

OBSERVAT. XLIV.

Naufragiores deperdita, aut navis levandæ causa in mare dejecta, utrum fisco applicari, an domino illarum restitui debeant? SUMMARI A.

1. Consuetudo naufragorum bona vel merces fisco applicandi, juri & æquitati contraria.
2. Consuetudo mala omnino vitanda est.
3. Naufragium res seu bona tam à privatis quàm à publicis personis retineri non possunt, in vitis dominis.
4. Causa de rebus ex naufragio receptis summatim examinari debet.
5. Jure Canonico pœna excommuni-

cationis in eos, qui bona naufragorum sibi usurpant, imponitur.

6. Decretum Regium de rebus ex naufragio receptis, veris dominis illarum restituendis.
7. Res levandæ navis causa in mare projecta, ad quem pertineant.
8. Res dejecta pro derelicto quando habeantur, & quid de illis statuendum sit.
9. Jactus rerum vel mercium levandæ navis causa factus, communis omnium qui in eadē navi sunt, damno fieri debet.
10. Contributio pro rerum jactarum æstimatione qualiter fieri debeat.

PRava * atq; perversa quadam consuetudine, ij, qui dominum maris sibi usurpant, res seu bona eorum qui naufragium passi sunt, tanquam commissum aliquod fisco suo applicare solent; idque ob eam ut puto rationem, quòd loci illius domini sint, arg. l. adeo. §. in sula. ff. de rerum divis. & l. in sula. 9. ff. de judic. l. illicitas. 6. §. qui universas. ff. de off. Præs. At cum talis consuetudo æquitati & rationi sit contraria, ut potè, quòd afflictio addat afflictionem, quod fieri non debet, per text. in l. divus. 14. in verbis. Cum satis furore ipso puniatur. ff. de off. Præs. & in l. tam dementis. 28. in verbis: Ne tale hominum

minum infortunium etiam expensarum detrimento prae gravetur. C. de Epiſcop. audient. idcirco nulla ratione toleranda eſt. Conſuetudo enim * mala, nō minùs quàm pernicioſa corruptela vitanda eſt, c. mala. 3. diſtinct. 8. Et alioquin quod rationi contrarium eſt, non valet, per text. in l. quod non ratione. 39. ff. de legib. & in §. nulli verò. Auth. ut nulli judic. liceat. hab. loci ſervat. Novell. 134. ubi dicitur: Malè adinventà, malàq; conſuetudines, neque ex longo tempore, neque ex longa conſuetudine confirmari. Hinc ſumma æquitatis ratione nova Conſtitutione Friderici Imperatoris res ſeu bona naufragorum, neque à privato, neq; à publica perſona, invitis earum dominis retineri poſſe, cautum eſt; prout de his eleganter in Authen. navigia. C. de furt. tali verborum ſerie diſponitur: Navigia quocunq; locorum pervenerint, ſi quo caſu contingente rupta fuerint; vel aliàs ad terram pervenerint: tam ipſa navigia quàm navigantium bona illis integra reſerventur ad quos ſpectabāt antequam navigia hujusmodi periculum incurriſſent: ſublata penitus omnium locorum conſuetudine, quæ huic adverſatur ſanctioni: niſi talia ſint navigia, quæ piratitiam exercent pravitatem, aut ſint

nobis, ſive Chriſtiano nomini inimica. Transgreſſores autem hujus noſtræ conſtitutionis, bonorum ſuorum publicatione mulctentur: & ſi res exeget, eorum audacia juxta mandatum noſtrum modis alijs compeſcatur. Cru- delitatis namque genus eſt, ultra naufragium velle deſcendere; & illos ad diſpendia cogere, quibus inopem vitam probantur immania elementa dediſſe. Unde * alijs 4 quoq; Imperatores huic naufragorum calamitati providere volentes, cauſas hujusmodi de rebus ex naufragio receptis, ſummatim & de plano examinandas eſſe decreverunt; prout in l. de ſubmerſis. 5. ibi dicitur: De ſubmerſis navibus decernimus, ut levato velo iſta cauſa cognoscantur, & ſi quiſquam de talibus negotijs aliquid accepiſſe detegitur; Judex apud quem conſtiterit his conquerentibus, qui nudantur: pro qualitatibus perſonarum mulctandi; removendi, proſcribendiq; habeat poteſtatem. C. de naufragijs. Jure * quoque Canonico illi qui 5 Chriſtianos naufragium patientes (quibus ſecundùm regulam fidei auxilio eſſe tenentur) damnata cupiditate ſpoliant rebus ſuis, niſi ablata reddiderint, excommunicationi ſubjacent, ut habetur in c. excommunicationi. 3. extra

6 *deraptor*. Ac proinde *optima ratione, & nō sine insigni iustitiæ & æquitatis encomio, à S. R. M. inter Magistratū Rigen. & Fridericum Biring. feria secunda ante festum S. Barnabæ Apostoli, Anno 1598. decisum fuit, quod videlicet ex naufragio res receptæ à Magistratu Civitatis illius domino illarum restitui deberent. *Quodenim jus ut inquit Imp. Constant. habet piscus in aliena calmitate, ut de retam luctuosa compendium scētur? l. i. C. 7 eod. de naufrag.* Atq; hæc *non tantum de rebus ex naufragio receptis, verum etiam de ijs, quæ in tempestate navis levandæ causa in mare projiciuntur, intelligi debent. Nam & harum non acquiritur apprehendenti dominiū, sed manet penes dominum. Nec n. eo animo eijciuntur, ut quis eas pro derelicto habere velit, sed ut mortis periculum effugiat. Ideo ubicunq; sunt, manent domino- rum, & qui eas animo lucrandi abstulerit, furtum cōmittit, per text. in §. ult. in verbis: *Alia sanè causa est earum rerū qua in tempestate levanda navis causa eijciuntur. Hæ enim dominorum permanent: quia palam est, eas non eo animo eijci, quod quis eas habere velit, sed quod magis cum ipsa navis maris periculum effugiat. Qua de*

causa, si quis eas fluctibus expulsa, vel etiam in ipso mari nactus, lucrandi animo abstulerit, furtum committit. Instit. de rer. divis. Et in l. quaratione. 9. §. fin. unde hic textus videtur sumptus, ff. de acquir. rer. dom. l. falsus. 44. §. si jactum. ff. de furt. Si tamen *res hoc modo ejectas 8 pro derelicto habere certò constare potest, eum qui illas retinet, furti non teneri, Bart. in d. §. si jactum, tenet. Ratio, quia tales res naturali ratione efficiuntur capientis. *Instit. de rer. divis.* Quando autem pro derelictis hujusmodi res habeantur, ex conjecturis esse præsumendum, ut si quis jactavit librum apertum in mare; secus si clausum & involutum. Panorm. in c. cum dilecti. extr. de accusat. docet; vel si dominus tacet, non perquirens, per se, vel per alios res ejectas, per text. in l. qui levanda. 8. in verbis: *Qui levanda navis gratia res aliquas projiciunt, non hanc mentem habent, ut eas pro derelicto habeant: quippe si invenerint eas, ablaturos. & si suspicati fuerint, in quem locum ejectæ sunt, requisituros; ut perinde sint, ac si quis onere pressus, in viam abjecerit, mox cum alijs reversurus, ut eandem auferret. ff. de l. Rhod. de jactu.* Unde colligitur quod hæc lex imponere videatur necessitatem, statim

statim perquirendi res amissas, & sic ista negligentia non quærenti res ejectas, tollit primâ præsumptionem, quam facit dicta lex, scilicet quod nō habeantur pro derelicto, nisi aliter constet de voluntate domini. Cū nemo præsumatur jactare res suas velle, *l. falsus. §. si jactantium. ff. de furtis.* Qua in re * illud notandum est, quod eo casu, quando videlicet levandæ navis gratia rerum vel mercium jactus fit, commune omnium, qui in eadem navi sunt, damnum esse debeat, per text. in *l. Rhodia.* in verbis: *Lege Rhodia cavetur, ut si levandæ navis gratia jactus mercium factus est, omnium contributione sarciatur, quod pro omnibus datum est. ff. de l. Rhodia. de jactu.* Æquissimum enim est, commune detrimentū fieri eorum, qui propter amissas res aliorum cōsecuti sunt, ut merces suas salvas haberent, *l. si laborante. 2. in prin. ver. sic. at si. ff. cod.* Cæterum * pro rerum jactarum æstimatione contributioni subjacent ōnes res, etiam eæ, quibus navis non oneratur, ut sunt gemmæ, annuli, vestimenta, & id genus alia; quinimo ipsa quoq; navis, exceptis liberis capitibus & annona. Nam ea confertur in cōmune pro ijs, qui sunt

in navi, & victu destituuntur, per text. in *d. l. si laborante. §. cum in eadem. 2.* Quæ tum demum locum habent, si navis jactu levata, salva evasit; quod si nihilominus naufragium passa est, & res in ea relictæ perierunt, tunc perinde ab obligatione jacti liberantur vectores atq; debitores interitu speciei *l. si ex legati causa. 23. ff. de verb. obli.* Contributionis enim æquitatem tunc admitti placuit, cū jactus remedio, cæteris in communi periculo, salva navi consultum est, *l. amissa. 5. ff. de l. Rhodia. de jactu.* Portio autem dictæ contributionis pro æstimatione rerum, quæ salvæ, & earum quæ amissæ sunt præstari debet. Nec ad rem pertinet, si hæ quæ amissæ sunt, pluris vānire poterant, quoniam detrimenti non lucri fit protestatio: Sed in his rebus, quarum nomine conferendum est, æstimatio fieri debet, nō quanti empræ sunt, sed quanti vānire possunt, *d. l. si laborante. 2. §. portio. 4. ff. de l. Rhod. de jactu.* Ratio diversitatis est, quia damnū uti fieri potest, semper minuendum, lucrū vero propagandum est, utpote quod hac ratione utrisq; consultum esse videatur, & ijs, qui jacturam fecerunt, & ijs, qui res suas salvas habent.

Quæ porro de rebus jactatis in mare dicta sunt, idem de ablatis à flumine statuendum esse gloss. in d. l. qui levanda. ff. eod. admonet.

OBSERVAT. XLV.

An & quando paterfamilias de incendio in domo sua exorto teneatur?

SUMMARI A.

1. Incendia fiunt casu, vel dolo, vel culpa.
2. Incendium fortuito casu quomodo eveniat.
3. Dolo incendium quando commissum esse dicatur.
4. Incendium culpa quomodo committatur.
5. Familiae delictum in incendio utrum paterfamilias præstare teneatur.
6. Ex levissima culpa de incendio an quis obligetur.
7. Incendia culpa inhabitantium facta esse præsumuntur.
8. Incendium casu commissum, culpa tamen committentis interveniente, cui adscribatur.
9. Ædes alienas incendij arcendi gratia, interdicens, non condemnatur.
10. Vicini tenentur ad reparationem ædium incendij arcendi causa dirutarum.

A Dmodum. frequens & nimis exitiosa pagis & oppidis hujus Regni, quæ ut plurimum structis & ædificijs ligneis constant, est hæc de incendijs quæstio. Pro cuius*uberiori intellectu sciendum in primis est. Incendia passim fieri vel casu, vel dolo, vel culpa DD. in l. data opera. C. qui accus. nō poss. Casus fortuitus is* dicitur, quæ nullo humanum consilium providere potest. text. in l. non utiq. 2. §. si eo tempore. 7. ff. de administr. rerum ad civitat. pertinent. Exempli gratia. Si ictu fulminis, vel vi hostium, aut latronum incendium fiat, casu fortuito accidisse dicendum est, per text. in l. ex conducto. 15. §. si vis. 2. & in l. si merces. 25. §. vis major. 6. ff. locati. Hujusmodi enim casus vim Divinam habere, & cælitus immissi esse censentur, per text. in l. fulminum. 24. §. servius. 4. ff. de damn. infect. Ac proinde de tali incendio inquilinus vel conductor non tenetur, per express. text. in l. si fortuito. 11. in verbis: Si fortuito incendium factum sit, venia indiget: nisi tam lata culpa fuit, ut luxuria, aut dolo sit proxima. ff. de incend. ruina. naufrag. Quæ enim fortuitis casibus accidunt, cum provideri non potuerint, nullo bonæ fidei iudicio præstantur, per text. in l. que fortui-

fortuitis. 6. ff. de pignor. act. & in l. con-
tractus. 23. in fin. ff. de reg. jur. Et ita
 in Curia inter Parzyrybka & Si-
 korski feria quarta post festum
 Visitationis B. M. Virg. An. 1588.
 3 decisum fuit. Dolus* verò tunc
 committitur, quando quis data
 opera, sciens volensq; malitiosè
 aliquid committit, ut si quis for-
 tè ex mera malitia, puta rapinæ,
 (ut sæpius fieri solet) vel vindictæ,
 aut alia simili de causa, ignem æ-
 dibus vel alicui ædificio subijciat;
 quo casu non tantum damnum
 resarcire tenetur, sed etiam tan-
 quam publicus malefactor puni-
 ri debet, text. in *l. licere. 12. §. qui da-*
ta, in verbis: Qui data opera in civi-
tate incendium fecerint: si humilior
loco sint, bestiis obijci solent: si in aliquo
gradu id fecerint, capite puniuntur aut
certè in insulam deportantur. ff. de in-
cend. ruin. naufrag. Et Spec. Sax. lib.
 2. art. 13. Hodie verò pœna ordi-
 naria tales incendiarii, igni nimi-
 rum necari solent, teste JC. Gajo;
 in *l. qui ades. 9. ff. eod.* Estque ratio,
 quia ex incendio multis periculū
 mortis ab igne imminet; & ideo,
 qui mortis aliorum causā extitit
 se videtur, ipse eandem subire de-
 bet, secundum Bald. in *d. l. data. C.*
qui accus. non poss. Culpa* denique
 cōmitti incendium videtur, tri-

bus potissimum modis: Aut enim
 lata culpa, puta quando per sum-
 mam & supinam negligentiam
 inquilini aut conductoris incen-
 dium exortum est: & qui tali mo-
 do incendij causam præbent: non
 tantum ad refusionem damni, ijs
 quibus nocitum est: obligatos es-
 se: verum etiam pœna arbitraria
 corporali citra tamen mortem,
 vel pecuniaria eos coerceri, DD.
 communiter in *d. l. data.* docent;
 idque per text. *d. l. qui ades. 9. ff. de*
incen. ruin. naufrag. Aut culpa levi
 interveniente alicujus exoritur
 incendium, puta quando quis in
 fovendo vel custodiendo igne,
 non adhibuit eam diligentiam,
 quam diligens & cautus pater fa-
 milias adhibere in rebus suis con-
 suëvit, tunc quoque hujus culpæ
 nomine, damnum inde alijs illa-
 tum præstare debet, per express.
 text. in *l. si vendita. 11. in verbis: Si*
vendita insula combusta esset: cum in-
cendium sine culpa fieri non possit, quid
juris sit? Respondit JC. Alfenus:
Quia sine patrisfamilias culpa fieri po-
test, neque si servorum negligentia fa-
ctum esse, continuo dominus in culpa
erit. Quamobrem si venditor eam
diligentiam adhibuisset in insula cu-
stodienda quam debent homines frugi
& diligentes præstare, si quid accidis-
 set,

set, nihil ad eum pertinebit. ff. de peri-
5 cul. & comod. rei vendit. Et *quam-
 vis revera iste textus de vendito-
 re tantummodo loquatur; attamen
 de conductore, & quovis alio in
 quilino idem dicendum est: eum
 scilicet eodem exemplo non teneri
 de culpa familiae; si probaverit se
 ita diligentem fuisse, quemadmodum
 paterfamilias frui & diligenti con-
 venit. Quanquam nonnulli distinguant,
 ut dominus ex facto & delicto familiae
 suae de incendio teneatur, si videlicet
 famuli officium a domino commissum
 exequendo, incendij causam praebent,
 ut puta, si auriga vel stabularius in
 stabulo lucernam negligenter custodiat;
 sibi enim imputare dominus debet,
 quod negligentis famuli opera usus sit;
 per text. in l. fin. §. hac autem. 4. ff. naut. caup. stab. Alioquin
 si in alio loco extra munus vel officium
 sibi injunctum culpa aurigae vel
 stabularij, & similium incendium
 ortum sit, non tenebitur dominus.
 Ita communiter DD. tenent, in l. 1. §. familia. ff. de public.
 & vectigal. per text. supra allegatum,
 in d. l. si vendita. Jure tamen
 Saxonum domini ex facto famulorum
 ulterius non obligantur, nisi quatenus
 eorum merces vel

salarium se extendit, per textum
 lib. 2. articul. 32. & est glossa Juris
 Municip. art. 78. Aut denique incendium
 fit culpa levissima, si videlicet quis
 exactissimam non praestat diligentiam,
 hoc est, eam, quam diligentissimus
 paterfamilias supra communem hominum
 naturam rebus suis adhibet, per
 expressum text. in l. in rebus. 18. in prin. ibi:
In rebus commodatis talis diligentia
praeanda est, qualem quisque diligen-
tissimus paterfamilias suis rebus adhi-
bet: ita ut tantum eos casus non pra-
estet, quibus resisti non possit. ff. com-
modati. Quo casu *quidam affirmant
 conductorem ad refectionem damni
 nequaquam obligari, multo minus
 ad poenam aliquam corporalem,
 ut notat Myns. Cent. 5. Observ. 88. num. 11. Alij tamen
 putant etiam isto casu teneri eum l.
 Aquila. ad emendationem damni in
 qua levissima culpa venit, per
 text. l. in lege. 44. ff. ad l. Aquil. & in
 §. capite tertio. Instit. ad l. Aquil. & in
 l. si servus. 27. §. Proculus ait. ff. ad l.
 Aquil. Et est textus notabilis, in l.
 capitalium. 28. §. incendiarij. ff. de poe-
 nis. Gail. lib. 2. Observ. 22. num. 2. Ratio
 est. *Quia in dubio quando non
 constat de exorto incendio, neque
 de conductoris aliqua culpa li-
 quer, incedia culpa inhabitanti
 facta

facta praesumuntur, per expressum text. in l. nam salutem. 3. §. 1. ff. de off. praefect. vigil. Quod quidem de culpa levissima intelligi debet, & quidem de causa, quae in faciendo non autem in omittendo consistit, idque secundum glossam in l. si mora. ff. solut. matr. quod & Salic. in d. l. data. per text. d. l. in lege. ff. ad l. Aquil. probat. Quo tamen casu necesse est, de damno ex incendio dato agenti probare culpam certi & determinati hominis, quia licet incendium praesumatur culpa inhabitantium exortum, non tamen praesumitur culpa hujus vel illius personae, nisi specialiter & nominatim probetur, hunc vel illum fuisse authorem incendij. Nam si id probari nequeat, remaneret incertitudo, quae ut alios actus, ita & sententiam viciat, per text. in §. curare. Instit. de actionib. prout etiam Gail. d. loco, notat. Unde consequens est. Quod de eo casu quando videlicet incendiū culpa certi hominis factum non probatur, inter fortuitos casus connumerari debeat, quos nemo praestare cogitur, per jura supra allegata; & est notabilis textus in l. penult. in verbis: Si fortuito incendium factum sit, venia indiget. ff. de incend. ruin. & naufr. Hoc tamen *ita accipien-

dum est, si culpa non praecessit casum. Quod si verò incendium ex culpa aliqua committentis immediata etiā praeter opinionem illius evenerit, puta, si fortè quis bombardam in columbam, aut aliam avem in tecto sedentem explosèrit, & inde ignis exortus villam vel oppidum aliquod absumpserit, tunc procul dubio ad refusionem damni dati condemnandus est. Ratio, quia occasionem damni dedit ex culpa proximè ad casum ordinata, per text. in c. fin. ibi: Pacto verò, culpa, vel mora praecedentibus, casus etiam fortuitus imputatur, extra de deposito. & clariùs in l. qui occidit. 30. §. in hac. 3. ibi: Ideoque si quis in stipulam suam vel spinam comburenda ejus causa ignem immiserit, & ulterius evagatus, & progressus ignis alienam segetem, vel vineam laeserit, requiramus, num imperitia ejus aut negligentia id accidit, nam si vèro so die id fecit, culpa reus est. Nam & qui occasionem praestat, damnum fecisse videtur. ff. ad l. Aquil. & ita in Curia inter Annam Mathai Zibeneicher relictam, & Severinum Glacz Cives Cracovienses feria sexta post festum S. Jacobi Apostoli Vilnae Anno 1589. judicatum fuisse observavi. Ceterum *pro colophone istius quae 8

stionis etiā illud notatu dignum est: quod JC. Ulpian. ex sententia Celsi in l. si quis fumo. 49. §. 1. admodum utiliter proponit his verbis: *Eum qui incendij arcendi gratia vicinas ades intercidit, non teneri l. Aquilia actione. Justo enim metu ductus, ne ad se ignis perveniret vicinas ades intercidit, & si ve pervenit ignis si ve ante extinctus est, existimat legis Aquilia actionem cessare. ff. ad l. Aquil. pro quo facit etiam textus in l. 3. §. penul. ff. de incend. ruin. & naufr.* Nam ea quæ ex improvviso casu potius, quàm fraude accidunt, fato plerumque non noxæ imputantur. ut inquit Imperat. Antoninus in l. 1. C. ad l. Cornel. de siccarijs. Quinimo* si ob commodum vicinorum, ne videlicet ignis latius serpat domus vel ædificium alicujus diruatur; æquitati consentaneum esse videtur, quod omnes vicini pro reparatione illarum ædium sumptus suppeditare debeant, id quæ argumento l. si laborante. 2. in princ. ff. ad l. Rhod. de jactu. ubi JC. Paulus æquissimum esse ait: *Commune detrimentum fieri eorum qui propter amissas res aliorum consecuti sunt, ut merces suas salvas haberent.* Et ita tenent DD. ut notat Gail. lib. 2. obsér.

22. num. 4.

OBSERVAT. XLVI.

In valore moneta, cujus temporis, contractusne, an solutionis ratio habeatur?

SUMMARI A.

1. In Regno moneta valor frequentissimè mutari solet.
2. Mutatio nummorum in qualitate intrinseca qualiter fiat.
3. In valore nummorum extrinseca mutatio quando fiat.
4. In valore moneta tempus contractus spectandum est.
5. Mora in solutione attendi debet.
6. Authoris sententia de valore extantis moneta.
7. Nummi in specie si debeantur, itidem in specie reddi debent.
8. Nummi neq. in specie, neq. æstimati si debeantur, quomodo solvi debent.
9. In testamentis tempus conditi testamenti, quo ad valorem nummorum legatorum, inspiciendum est.
10. In pænis pecuniarijs decernendis tempus conditi statuti consideratur.
11. In redemptione bonorum vigore pacti de retrovendendo, currens pecunia valor solvi debet.

Si uspi-

I SI uspiam *alibi certè apud nos monetæ valorem; non absque gravi Reip. detrimento frequentissimè mutari, idque non tam publica lege, vel communi omnium utilitate, aut edicto Principis, quàm privato quorundam, maximè verò mercatorum iudicio & æstimatione fieri videmus; Ac proinde propositæ quæstionis materia non incommodè hoc loco explicanda nobis occurrit. Pro
2 cuius * elucidatione talis distinctio in primis adhibenda est. Aut enim ipsa nummorum seu monetæ qualitas intrinseca quæ in materia consistit mutatur, puta si aurei, qui olim ex auro obryzo cudebantur, postea ex minùs puro auro percutiantur: vel Taleri (quos Joachimicos vulgò appellant) qui puri argentei olim erant, postea ex admixto argento feriantur. Aut * in potestate seu valore nummorum extrinseca fit mutatio, puta si aureus ungaricalis, qui in Regno superioribus tēporibus, nempe sub Joanne Alberto triginta tantum grossis constabat; prout in Statutis Regni sub litera *Aureus nummus*. videre est: nunc pro grossis septuaginta computatur. Ex quibus concluditur. quod quantum monetæ mu-

rationē intrinsecam attinet, debitorum qui aureum non obryzatū pro obryzato reddit, creditori satisfecisse juris ratio dicat. Tanti enim jam est non obryzatus publica lege probatus, quanti olim obryzatus fuit, tantum denique pro tali aureo qui nunc vulgaris est mercium cōparabitur, quantum olim pro illo ex puro, puta auro cullō, dabatur; quod tamen si in contractu aut obligatione de puro, puta auro reddendo expressum sit, secus esse putarem: utpote in eadem tunc bonitate intrinseca aureos esse reddēdos. Et ita D. olim memoriæ Regem Stephanum decrevisse commemoratur. Quantum autē ad potestatis seu valoris extrinseci mutationem, secus se res habet, Nam qui olim, puta temporibus dictorum Regum, aureum mutuo dabat aut accipiebat, non tam speciem ipsam nummi, quàm valorem nempe 30. vel 32. grossos credere vel debere intelligebatur, *l. quæ extrinsecus. c. 5. §. 1. in verbis: Nā stipulanti denarios ejusdem quantitatis aureos spondendo obligaberis. ff. de verb. oblig.* Ac proinde * sive pretium, sive valor nummorum decreverit, sive accreverit, semper tamē ejus temporis, quo contra-

ctum aut creditum est, in valore nummorum ratio habenda est, in tantum ut debitor illud quod decrevit supplere creditori, quod accrevit detrahere teneatur. Per- vulgati siquidem juris est. Secun- dum naturam esse commoda cu- jusq; rei eum sequi, quæ sequun- tur incommoda. Et ubi fortuiti eventus neutram in partem ratio ducitur, ibi neuter lædi videtur. *l. si pater 12. C. de inofficiosis testament. l. de fidei commissio. 11. Cod. de transa- ctione.* Verum hæc quidem ita se habere quidam existimant, si an- tiqua moneta, quæ fuit tempore contractus, non reperiatur am- plius tempore solutionis, quia tunc solutio in alia usu recepta moneta, ad valorem tamen ex- trinsecum antiquioris monetæ fieri potest; & hæc est communis DD. opinio, in *l. Paulus. ff. de solut. & in c. olim. & c. cum canonicis. extr. de censibus.* Id enim agi intelli- gitur, ut in eadem bonitate & valo- re, id quod creditum est solvatur, *l. cum quid. ff. de reb. credit.* Secus si moneta antiqua adhuc extet, sed ejus valor extrinsecus auctus vel diminutus sit, eo casu, tam lu- crum quàm damnum creditori imputandum esse DD. juris sta- tuunt. Et ideo * nulla omnino

tunc incrementi aut decrementi ratio haberi potest, nisi fortè ipsi- us debitoris vel creditoris mora interveniat. Nam contra eum qui in mora est, à tempore moræ om- nis utilitas in æstimatione ve- nit, per text. in *l. si sterilis. 21. §. 3. ff. de act. empt. & vend.* Quamvis etiam eo casu, quādo vetus moneta ad- huc in usu est, & reperiri potest, solutionem ad æstimatione anti- quioris monetæ faciendam esse DD. juris communiter doceant; & hanc sententiam tanquā verio- rem & juri atq; æquitati magis cō- formem probat Mynsing. *Obser. 1. Cent. 4.* Mihi tamen * non displicet posterior illa de moneta ad- huc existente opinio, maximè ex illa causa, quod debitor vel mo- netam ipsam in specie, si adhuc in usu est, vel æstimationem ipsius, secundum valorem ad præsens currentem creditori reddere po- test. Neq; ideo debitor plus red- dere videtur quàm accepit, etiā si postmodum valor nummorum auctus sit. Nam juxta valorē, qui nunc est, etiam acceptis nummis procul dubio utitur, hoc est, eo- dem valore atque æstimatione ante ipsum etiā tempus solutio- nis eos exponere potest, quo cre- ditori illos daturus est. Nec enim

quif-

quisquam accipit mutuo pecuniam, ut eam otiosam apud se retineat, sed magis ut illa usq; ad tempus solutionis pro commodo suo liberè utatur: utendoq; eam expendat. Et certè æquitatis ratio id ipsum suadet, ut quemadmodum lucro debitoris cederet, si à tempore mutui contracti decrederet monetæ valor cum detrimento creditoris; ita viceversa creditori vitio verti non debet, qui ex incremento illius commodū consequitur, *tit. ff. quod quisq. juris*. Caterum * si nominatim in specie aurei vel taleri debeantur, species non æstimatio reddi debet; lex enim contractus omnino servanda est, *l. 1. §. 6. ff. de posuit*. item si æstimati nummi debeantur, æstimatio solvenda est, *argum. l. 7. in fin. ff. de usufruct. ear. rer. l. 1. in fin. ff. de æstim. act.* Quod si * neq; æstimati, neq; nominatim in specie debeantur, sed decem aurei simpliciter; æstimatione offerri posse creditori ratio juris suadet. Sibi enim creditor impuret qui legē contractui non dixit apertius, *l. 97. ff. de solution.* Et alioquin leges in ambiguis reo sunt favorabiliores, *l. 47. ff. de obligat.* Quæ in re solutionis tempus, non contractus nimirum spectandum esse, *text. jur.*

Saxon. lib. 3. art. 40. probat his verbis: *Talis autem conditionis quemadmodum in promissione continetur argentum aut nummi persolvantur. Si autem conditio non sit nominata, argentum aut nummi præstetur, qui communiter sunt currentes vel usuales in illo loco, vel iudicio, ubi promissio facta fuerit.* Quamvis contrarium quidam existiment, utpote, quod etiam hoc casu contractus initiū inspiciendū sit. Nam in hoc quod præsens fuit consensisse contrahentes, verisimilius est, quàm in id, quod sub incerto esse potuit, *argum. l. 7. ff. de auro legat.* Quod etiam * obtinet in ultimis voluntatibus, ut si testator alicui leget centum aureos, inspiciendus est valor, qui tempore conditi testamenti fuit, non autem tempore mortis testatoris, *per text. in l. uxorem. 41. §. testamento. 4. ff. de legat. 3.* excepto si fundus instructus lagatus sit, quo casu tempus cum dies legati cedit, cōsideratur, *l. Lucius. pen. ff. de instruct. vel instr. leg.* Idem esse * in Statutis, poecuniariam pro delicto irrogantibus, ut scilicet tempus conditi Statuti in decernendis huiusmodi pœnis attendatur DD. juris statuunt; idque argumento ducto ab ultimis voluntatibus, quod de jure

II reciprocè procedit. Cæterum* in retrovenditionis contractu, si hæredes vel alij velint redimere prædia ab antecessoribus obligata, vel cum pacto de retrovendendo alienata, vel aureū pro aureo, aut talerum pro talero esse solvendum: vel si aurei aut taleri haberi non possunt, tunc secundum valorem hodiernum, pro quolibet aureo sive talero aliam monerā solvi debere, Oinotomus in §. bona fidei. Instit. de action. n. 33. tradit.

OBSERVAT. XLVII.

De falsa moneta, & qui pro falsarijs monetarum reputentur?

SUMMARI A.

1. Nummorum usus ad conservandam societatem humanam apprimè necessarius.
2. Nummos adulterinos cudentes, qua pœna afficiantur.
3. Adulterinos nummos expendentes, pro falsarijs habentur.
4. Conscij de fusione falsa moneta, eadem pœna afficiuntur.
5. Monetam etiam probam privata auctoritate cudentes, ut falsarij puniuntur.
6. Jus & auctoritas cudenda & augenda vel minuenda moneta soli Principi competit.

7. *Moneta probitas vel falsitas unde cognoscitur.*

8. *In Regno falsa moneta iudicium Tribunali iudicio competit.*

Dici * non potest, quanta incommoda Reip. adferant ii, qui clandestinis artibus adulterinam monetam exercent, & nummos falsa fusione formant. Cùm enim ad commercia in hominū societate facilius perficienda, nihil sit nummis utilius; nihil necessarium magis, ut potè, qui ejus rei causa potissimum inventi esse videntur, ut inquit IC. Paulus in l. 1. in princ. ff. de contrahen. empt. Et ideo Arist. dixit, quòd nummus est fidejussor futura necessitatis, ut dicit Bald. post gloss. in l. 2. ff. de const. pecun. Et pecunia est vita hominis, text. cū gloss. in l. advocati. C. de advocatis. quis neget hujusmodi monetarum falsatores, non tantum privatim noxæ & fraudi esse; verum publicè quoq; eam societatis humanæ rationē, quæ ut plurimum in commercijs consistit, nefariè violare, ac universā quasi rempub. spoliare atque prædari? Ac proinde in odium nefarij, atq; (ut ita dicam) sacrilegi hujus facinoris, varias easq; gravissimas pœnas à legum latoribus sancitas fuisse

2 fuisse constat. Nam * lege quidē Civili, eos qui in aurum vitij quid addiderint, vel qui argenteos nummos adulterinos flaverint l. Cornelia falsi crimine teneri, tex. in l. Cornelia. g. in prin. ff. ad legem Corneliā, de fals. Item qui nummos aureos partim raserint, partim tinxerint, vel finxerint: siquidem liberi sunt ad bestias dari: si servi sūmo supplicio affici debēt. Vlp. in l. quicumque. 8. ff. eod. Quinimo
 3 * Imperator Constantinus, eos, qui nummos falsos formare præsument, crimen Majestatis committere, & confiscationis bonorum atq; flammis exustionis poenas mereri statuit; in l. si quis. 2. C. de fals. monet. Tenent autem poenae non tantum eos qui adulterinam monetam cudunt, raduntve aut ringunt, sed eos, qui scienter eam expendunt, utpotē qui adulterinam & corruptam monetam ab alijs coemunt. ut in vulgus eam elargiantur: & tales puniuntur extraordinariē ad arbitrium Judicis, argum. l. saecularij. in pr. & ibi: gloss. ff. de varijs & extraord. criminib. Quemadmodū Petricoviae in Judicio Tribunalis Regni, dum Anno 1609. munus Judicis à Venerabili capitulo Cracovien. depulsus obirem, cuidam ejus cri-

minis reo, candenti ferro in fronte inustionem factam fuisse ipse vidi. Et quamvis facies hominis non debeat deformari. ut in l. si quis in metallum. C. de poenis. disponitur; tamen in aliis quoque regionibus hoc obtinuit, ut hujusmodi falsarij talibus poenis coerceantur, quo facilius ab omnibus cognosci possint. c. ad audientiā ext. de crimine falsi. Alioquin regulariter falsi poena de jure Civili est fustigatio. l. quid sit falsū ff. ad l. Cornel. de falsis. Item qui * istius criminis cō-

4 scij sunt, eadem poena afficiuntur, d. l. Cornelia §. 1. ubi dicitur, quod eadem poena afficitur etiam is, qui cum prohibere tale quid possit, non prohibuit, & l. 50. ff. de reg. jur. Qui enim (ut inquit Cicero lib. 1. de officijs) non vetant peccare cum possit, jubet. quinimo domus etiam vel fundus, in quo falsa cuditur moneta, fisco applicari debet, ut in l. 1. in verbis: Domus verò, vel fundus in quo hac perpetrata sunt, si dominus in proximo constitutus sit, cujus incuria vel negligentia punienda est, et si ignoret fisco vindicetur: nisi dominus ante ignorans, ut primum repererit, scelus prodiderit perpetratum, tunc enim possessio vel domus ipsius proscriptio- nis injuria minimè subjacebit. Sin verò longissimè ab ea domo vel possessio-

ne abfuerit, nullum sustineat detri-
mentū, auctore videlicet fundi, vel ser-
vis, vel incolis, vel colonis, qui ad hoc
ministerium praeberint, cum eo qui fe-
cit supplicio capitali plectendis. C. de
5 fals. monet. disponitur. Sed * & eos
quoq; , qui licet probam mone-
ram, privatā tamen auctoritate
sine licentia Principis cudere pre-
sumunt, vult iisdem poenis subji-
ci Vlp. in l. quicumq; . 8. ff. ad l. Cornel.
6 de falsis. Nam jus * & auctoritas cu-
dendae monetae ad regalia refer-
tur, & soli Principi competit. tit.
quae sint regalia in lib. feud. Quamvis
vis apud nos etiam Regi sine con-
sensu omnium ordinum monetę
cudendae jus non sit, ut videre est
in statuto Vladislai Jagellonis An-
ni 1422. & 1433. Sic & mutare, mi-
nuere, vel augere valores mone-
tae solius Principis esse ju, DD. per
text. in l. 2. C. de veteris numis. potest.
lib. 11. passim attestantur. Privatis
verò capitale est, si praeter valo-
rem à Principe constitutum, quic-
quam adijcere vel minuere in æ-
stimatione nūmorum attentent;
l. fin. C. eod. quemadmodum neque
impunita temeritas eorum relin-
quenda est, qui pecuniam alicu-
jus Regni vel Provinciae usua-
lem dūmodò justī sit ponderis & ma-
teriae probae accipere recusant,

l. 1. C. eod. Ceterum * quae moneta 7
proba & justa quavē falsa & im-
proba sit, ex his potissimum cir-
cūstantijs cognoscitur, quas gloss.
in c. quanto. 18. in verbo: patris. tit.
de jurejur. & Jodoc. Damhoud. in
praxirerum crimina l. c. 65. fusiùs per-
sequitur. Primò ex materia pu-
blicè electa, ex qua nummi con-
ficiuntur. Secundò ex caractere
seu imagine, quae nummis publi-
ca auctoritate imprimitur. Ter-
tiò ex valore publicè nummis
imposito. At proinde Judex tale
judicium exercens, facilè intelli-
gere potest quę sit falsa moneta, si
consideret & perpēdat ea omnia,
quę proba & legitima moneta ha-
bere debet, puta in materia, pon-
dere, caractere, legitima fūctio-
ne seu valore & auctoritate cudē-
di, secundū gloss. Jur. Sax. lib. 2.
art. 26. ubi hæc & alia de falsificato-
ribus monetae licet videre. In Re-
gno * istius criminis cognitio, quę 8
olim soli Regi compete-
bat, uti videre est in Constitutione An. 1527.
Nunc auctoritate publica, Consti-
tutione Anni 1611. Judicio Gene-
rali, quod Tribunal Regni appel-
latur, commissā est, ubi summa-
rius processus, poenāq; infamiae &
bonorum confiscationis contra
tales falsarios praescribitur. Cujus
consti-

Constitutionis vigore ibidem Anno 1614. in famulos quosdam paracharactas, quod idem est falsæ monetæ reos; severè animadversum fuisse, comperi.

OBSERVAT. XLVIII.

Conjuges quando simul & conjuncta manu conficiunt testamentum, an post mortem alterutrius is, qui superstes fuerit de nouò testari possit necne?

SUMMARIA.

1. *Conjuges facto reciproco testamento utrum in posterum illud revocandi facultatem habeant?*
2. *Quod semel placuit, amplius displicere non potest.*
3. *Testamentum semel confectum, contraria voluntate mutari potest.*
4. *Ad impossibilia nemo obligatur.*
5. *Testamentum accedente heredum consensu confectum, & auctoritate Magistratus confirmatum, an revocari possit?*
6. *Testamentum à conjugibus mutuo factum de medietate bonorum cujusq; conjugis confectum intelligitur.*
7. *Conjux revocando testamentum mutuo consensu factum, pro sua tantum parte illud revocare videtur.*

8. *Testari nemo alteri regulariter potest.*

9. *Conjuges in testamento communi seu reciproco proprietatem bonorum sibi mutuo relinquentes, an superstes de hujusmodi bonis denno testari possit?*

Inter hæredes cujusdam Joannis Schmidt Civis Gedanen. questionis propositæ causam in Judiciario relationum Regiarum agitam fuisse observari. Et primò * quidem intuitu dicendum videtur. Conjuges priori illo communi & reciproco testamento admisse sibi omnem in posterum testandi facultatem: communionis siquidem ea est vis, ut quod per se alioquin licitum est, propter conjunctionem fiat illicitum; & è cōtra, idq; argum. l. quæ religiosis. 43. ff. de rei vindic. l. si communem. 10. in prin. ff. quemadmodum servit. amitt. & l. qui ades. 23. ff. de usurp. & usucap. tum quod in tali testamento ipsi conjuges reservârunt sibi facultatem revocandi testamentum suum, de consensu alterius conjugis; Ac perinde hoc casu alter sine alterius consensu & voluntate illud revocare non posse videtur, idque ducto argumento à contrario sensu quod in jure est firmissimum. l. conventicula. & ibi DD. C. de Epi-

de Episcop. & Cleric. Quod multò minus dicendum videtur, si prius commune testamentū morte alterius conjugis confirmatum sit.

- 2 Nam * quod semel placuit, ampliùs displicere non debet. *l. quod semel. ff. de reg. jur.* His * tamen non obstantibus contrarium visum est de jure veriùs. Cùm explorati juris sit testamentū semel legitimè confectum, contraria voluntate mutari posse; per text. in §. posteriore. 2. *Instit. quib. mod. testam. infirmentur*, & in *l. si quis Imperatorem. 6. C. qui testā. facer. poss.* Semper enim novissimum testatoris iudicium priori derogat, per text. in *l. Divi. 6. §. licet. ff. de jure cad.* & *l. 3. C. eod. l. translatio. 6. in fine. l. nihil prohibet. 17. ff. de admi. & transf. legat.* Et ambulatoria est voluntas hominis usque ad vitæ supremum exitum; per expres. text. in *l. quod si iterum. 4. ff. de adimendis. & transfer. legat. l. cum hic status. 32. §. pœnitentiam. 3. ff. de donat. inter vir. & uxor.* Nec potest quisquam eam sibi legem dicere, ut à priori ei non liceat recedere voluntate, per text. in *l. si quis. 22. ff. de legat. 3.* Quinimo neq; pactis aut conventionibus hæc mutandæ voluntatis libertas tolli potest, per text. in *l. pactum quod dotali. & l. fin. C. de pact.* Ac proinde

non obstant huic sententiæ rationes superiùs adductæ; Nam quavis communionis & societatis in contractibus, & alijs negotijs humanis magna sit vis, ut dictū est; non tamen ea tanta est, ut ad impossibilia obliget. Nemo * enim ad impossibilia obligari potest, *l. impossibile. 158. ff. de reg. jur. c. nemo eod. tit. lib. 6.* At quicū mortuo morari & agere impossibile est, *l. 1. C. de legat.* quia morientes jam velle non possunt, nec eorum reddit iterum arbitrium, per text. *l. 1. C. de sacros. Eccles.* sed cuilibet homini cursus unus vitæ est ab opifice datus, cujus finis omnino est mors text. in *l. fin. post med. C. de Episcop. & Cleric.* quæ & societatem ac communionē quamlibet. *l. societatem 4. l. nulla. 70. ff. pro socio. l. in hoc iudicium. 14. §. 2. ff. communi dividun.* & alia omnia humana solvit, *Novell. 22. c. 20. in princ.* Illam porrò aliam regulam, quod semel placuit ampliùs displicere non posse in contractibus saltem; non verò in ultimis voluntatibus locū habere certum est, idq; per supra allegata jura. Neq; etiam * illud multum refert, quòd prius commune & simultaneū testamentū à conjugibus perfectum, hæredum consensu & Magistratus auctoritate fuerit

fuerit approbatum. Hæredum enim circa publicationem testamenti præsentium consensus, licet ad agnoscendam testatoris voluntatem aliquid momenti adferat, testamentum tamen ipsum non perficit. Cum hæredes testamentum jure à testatore perfectum, revocare nullo modo possunt, etiam si dissentiant, *l. venditrice. 3. C. de rebus alienis nō alien. l. successores. 10. C. de solut.* Sola enim voluntas testatoris jure facta, est vera lex & perfectio testamenti, *d. Novell. 22. c. 2.* Ac proinde Magistratus etiam auctoritas non propterea adhibetur testamentis, ut ea inde vim & robur obtineant, sed ut siue subtrahantur, siue intercidant testamenti tabulæ, publicam nihilominus & ratam deinceps fidem habeant, *l. publicat. 2. & l. non idcirco. 11. C. de testam.* Sed an* de medietate tantum bonorum communiū, an verò de omnibus cōjugi superstiti disponere licitū sit, amplius hic quæri potest? Regulariter quidem de pōrtione sua quilibet disponere intelligitur, etiam si rem communem cum alio habeat, idq; per textus in *l. servi electione. 5. & l. sequ. l. domus. 71. §. fin. ff. de legat. l. quitabernas. 32. ff. de cōtrahen. empt. c. quod autem. extra de*

jure patron. Nam & testamentum quod maritus & uxor manu conjuncta faciunt, licet videatur esse unum, tamen re ipsa duo sunt testamenta. *l. Titia. 134. l. pluribus. 140. ff. de verb. oblig. l. accipientis. 15. ff. de author. tutor.* Ratio est, quia tot sunt testamenta, quod sunt personæ testamentum facientes, ut notant DD. juris; quemadmodū & pupillaris substitutio pro uno quidem testamento habetur, *l. patris & filij. ff. de vulg. & pupil. substit. l. patrisfamilias. 28. vers. me illud maxime movet. ff. de reb. aut. Judic. possid. duo tamen re ipsa continet testamenta, §. 2. instit. de pupill. substit. l. 1. §. 1. ff. si cui plus quàm per. l. Falcid. l. in ratione. 11. §. quod vulgò dicitur. 5. l. in duplicibus. 79. ff. ad l. Falcid.* Unde* consequens est, quòd 7 si conjunx superstes mutare & rumpere velit commune illud testamentum, suum tantum non etiam conjugis demortui mutare & rumpere, ac proinde de medietate tantum bonorum ad se pertinentiū disponere intelligatur, per text. in *l. servi electione. §. ultimo. ff. de legat. r.* Nec adversatur quod supradictum est de revocatione testamenti ex consensu mutuo conjugum facienda. Nam quamvis maritus consensum suū

in factione testamenti uxori præstitum revocare non possit, non tamen sequitur, quod nec suum testamentum revocare potuerit sine consensu uxoris. Etsi enim uxoris consensus in testamento mariti non intervenisset, nihilominus de medietate bonorū pro indiviso ad eum spectante, testari potuisset. Ergo licet uxorei consenserit, ut de sua medietate testaretur, consensus ille nō potest marito auferre facultatem revocandi testamentum, argum. *l. legata inutiliter. ff. de legat. 1.* Sicut enim regulariter* alteri testari nemo potest, cūm testamentum sit voluntatis nostræ, non alienæ, iuxta sententia, *l. 1. ff. qui testam. fac. poss.* & testamentorū jura ex aliorum arbitrio pendere non debēt, *l. illa instituit. 32. in princ. l. Si quis Sempronium. 68. ff. de hered. instituend.* ita neque alter alterius testamentum rumpere aut mutare potest. Nam unum quodq; eo modo solvi debet, quo colligatum est, *l. nihil. 35. & l. omnis. 100. ff. de reg. jur.* Et testatoris voluntas non debet esse irrita, *l. testamento. 18. C. de testam.*

9 Quod tamen * aliter se habet, si conjuges in tali communi & reciproco testamento, dominium & proprietatem omnium bonorū

sibi relinquunt. Nam eo casu conjunx superstes, etiamsi testamentum conjugis præmortui mutare non possit, de bonis tamen in eo testamento relictis plenè potest testari. Aliud enim est rumpere & mutare alterius testamentum, aliud testari de bonis, quæ alterius quidem fuerunt, nunc autē illius qui supervixit propria sunt, utpotè jure successionis ad eum devoluta, *l. heredes. 37. ff. de acquir. vel amitt. posses.* Et ideo quando de bonis sibi relictis aliquis testamentum facit, non testatori, sed sibi ipsi testari dicitur, *l. si avia. 6. C. de jure de lib.* Plura de his apud Mynsing. *Cent. 1. Observ. 2.* viderelicer.

OBSERVAT. XLIX.

An donatio omnium bonorum à parentibus uni liberorum vel cuiusvis extraneo, præteritis alijs liberis, inter vivos facta, de jure valeat necne?

SUMMARI A.

1. Donationes à parentibus facta revocantur si liberis nihil, aut minus legitima relinquatur.
2. Testamenta in quibus liberi à parentibus præteruntur, in solidum per

per inofficiosi querelam rescindi debent.

3. Donationes inofficiose, an in totum, vel quo ad legitimam tantum rescindantur.
4. Distinctio inter donationes fraudulentas, & per errorem factas.
5. Inofficiosa donationis definitio.
6. Inofficiosa donationis querela, tam descendantibus, quam ascendentibus competit.
7. Legitima parentibus debita statuto tolli potest; secus est in legitima liberorum.
8. Legitima quae dicatur.
9. Legitima debetur deducto aere alieno, & impensa funeris.
10. Pater liberis durante vita sua non tenetur dare legitimam.

DE donatione omnium bonorum in genere qualiter fieri possit, jam ante *Obser. 52. Cent. 1.* dictum est, nunc in specie de donationibus à parentibus in præjudicium liberorum factis disquirendum est. Et prima * quidem fronte simpliciter dicendum videtur, donationes hujusmodi in quibus parentes nihil, vel minus legitima liberis relinquunt, tanquam immensas, per querelam inofficiosa donationis revocandas esse, idque per express. text. in §. *posita. 1. in*

verbis: *Posita igitur à nobis lege in sua virtute manente illud volumus, ut si quis donationem immensam in aliquem aut aliquos filiorum fecerit, necessarium habeat in distributione hereditatis tantam unicuique filiorum servare, ex lege partem, quanta fuit priusquam donationem pater in filium aut filios quos ea honoravit, faceret. Novel. 92. de immensis donat. in filios fact.* Cujus rei pulchra admodum ratio ibidem ponitur: *Dum liceat inquit patri mediocriter sapienti circa omnem prolem, etiam ijs, qui ab eo potius diliguntur, donare aliquid amplius, & non ceteros filios per immensitatem in illos factam ledere, & nostram transcendere intentionem. Quibus ad stipulantur alij quoque textus, utpote in l. 1. & sequ. maximè verò in l. fin. C. de inoff. donat. ubi expressè dicitur, quòd immodicarum donationum, omnibus querela ad similitudinem inofficiosa testamenti, legibus sueris introducta: ut sit in hoc actionis utriusque vel una causa, vel similis existimanda; vel idem & temporibus & moribus. Unde colligitur, quòd immensis donationibus cum inofficiosi testamenti querela, in omnibus ferè conveniat, & idem jus in utroque statuendum esse. Quemadmodum * enim testamenta in quibus liberi à parètibz specialiter*

non instituuntur, vel non exhæredantur, etiam si alio titulo non verò institutionis, legitima illis relicta fuerit, de jure non subsistunt, sed in solidum rescinduntur, prout communiter DD. in *Authen. ex causa. C. de lib. prater.* tenent; idque auctoritate text. in *§. aliud. 3. Novell. 115. ut cum de appellat. cognos. moti*, cujus verba hæc sunt: *Sancimus igitur non licere penitus patri vel matri, avo vel avia, proavo vel proavia suum filiam vel filiam, vel ceteros liberos praterire, aut exhæredes facere in suo testamento, nec si per quamlibet donationem, vel legatum, vel fidei commissum, vel alium quemcunque modum eis dederit legibus debitam portionem, nisi forsan probabuntur ingrati.* Sanè inofficiosum testamentum dicere, nihil aliud est quam allegare, quare exhæredari vel præteriri debuerit filius vel filia, quod plerunq; accidit, cum falso parentes instimulati liberos suos vel exhæredant, vel prætereunt. Non est enim consentiendum parentibus, qui injuriam adversus liberos suos testamento inducunt, quod plerunq; faciunt malignè circa sanguinem suum inferentes judiciū, novercalibus delinimentis instigationibusve corrupti. *l. inofficiosum. 3. & l. seq. ff. de*

inoff. testament. Ita* parimodo donationes, quoq; hujusmodi, non quo ad legitimam tantum, sed in totum tanquam inofficiosa revocari deberent; quod etiam textus in *l. si unquam. 8. C. de revoc. donat.* innuere videtur his verbis: *Si unquam libertis patronus filios non habens, bona omnia vel partem aliquam facultatum fuerit donatione largitus, & postea susceperit liberos; totum quicquid largitus fuerat, revertatur in ejusdem donatoris arbitrio ac ditione mansurum.* Verumtamen hanc similitudinem & extensionem inofficiosi testamenti, ad inofficiosa donationem in eo potissimum consistere, quod adversus urrumq; competat querela: quod ad alia verò, longè aliam rationem querelæ inofficiosi testamenti, ab hac inofficiosa donationis causa DD. juris tradunt. Nam testamentum quidem inofficiosa factum, puta in quo liberi injustè exhæredari, vel præteriti sunt, in totum rescinditur quod ad institutionem, non quod ad legata. *Aut. ex causa. C. de liber. praterit.* At in donationibus inofficiosis, id tantum rescinditur & revocatur, quo portio liberis debita aufertur vel minuitur, per text. in *l. si liqueat. 8. in verbis. Si liqueat matrem tuam intervertende*

questio-

questionis inofficiosae causa, patrimonium suum donationibus in unum filium collatis, exhausisse; cum adversus eorum cogitationes, qui consilij supremum iudicium anticipare contendunt, & actiones filiorum exhauriunt, adiutum querela ratio deponat: quod donatum est, pro ratione quartae ad instar inofficiosi testamenti convicti diminuetur, C. de inoff. donat. quod item text. in l. 1. in verbis: Non iniuria juxta formam de inofficioso testamento constitutam subveniri vobis, utpotè quartam partem non habentibus, desideratis. C. eod. Ratio diversitatis in eo potissimum consistere videtur, quod in testamento liberi à parentibus hæredes institutionis titulo institui, vel omnino exhæredari debeant. Titulus enim institutionis honorabilior est titulo legati vel donati. l. filium. §. sed et si portio. ff. de legat. praestand. quæ de refulcentius dictum est obser. 25. in prin. quod in donationibus non attenditur. Et ideo donationes non in totum, sed ad finem tantum modumque legitimæ revocantur. Nec obstat rextus d. l. si unquam. quide donationibus parentum ante liberos susceptos extraneis factis intelligi debet, secus est in donationibus quæ proprijs liberis sunt, &

fortassis in defecta & decrepita prorsus ætate. Hoc etenim casu, donationes inofficiosæ revocantur ea tantum parte, qua inofficiosæ sunt, puta, pro modo legitimæ portionis, per allegata jura in d. l. 2. in fine. & d. l. 5. C. de inoff. donat. l. 87. §. 3. ff. de legat. 2. Licet autem * superiores leges ita conciliari possint. Mihi tamen non incongrua videretur etiam talis distinctio. Aut enim in donatione immodica intervenit consiliū donatoris fraudulentū quia scilicet voluit liberos legitima fraudere, eo casu, si extraneo donetur, donatio in totū rescindi debet; quemadmodū in causa successorū Laurentij Lencz civium Cracovien. feria secunda post Dominicam Conductus Paschæ Anno 1616. à S. R. M. decisum fuit. Sin ei donatum sit, qui ab intestato pro parte succedit, donatio pro parte dimidia revocanda est, ut dicitur in l. Titia Sej. §. 87. Imperator. ff. de legat. 2. Quod si non fuit donatum in fraudem legitimæ, sed per errorem, vel nimio quodā liberalitatis impetū, donatio non in totū, sed tantum usque ad legitimam revocationi subiacebit, per jura citata. Hinc recte * quidā inofficiosam donationem eam esse definiunt, quæ

fit contra officium pietatis, quia scilicet per eam liberi à parentibus, vel parentes à liberis excluduntur à debito bonorum subsidio, idq; vel ex cōsilio vel proposito donantis, & sic fraude, vel re ipsa, hoc est, non ex cōsilio vel proposito donantis, sed ex ipso eventu vel affectu legitima auferitur per talem donationem. Por-
 6 rò hæc * querela inofficiosa donationis omnibus ascendentibus & descendentibus competit, quibus inofficiosi quoq; testamenti querela datur. Nam sicut descendentibus cōtra donationes à parentibus factas datur, ut *in l. 1. & 2. C. de inoff. donat.* ita è contra ascendentibus contra eos, quibus liberi inofficiosè donârunt, competit. *in l. si filius. C. eod.* Equè enim parentibus debetur legitima in bonis liberorum, sicut liberis debetur in bonis parentum, per singularem text. *in l. nam et si parentibus. 25. in verbis: Nam et si parentibus non debetur filiorum hereditas propter votum parentum, & naturalem erga filios charitatem, turbato tamen ordine mortalitatis non minùs parentibus, quàm liberis piè relinqui debet, ff. de*
 7 *inoff. testam.* Quamvis * secundum communem DD. opinionem, legitima parentum in bonis

liberorum statuto sive consuetudine alicujus loci vel regionis intotū tolli diminuiq; possit, quod in legitima liberis debita nō procedit. Ratio diversitatis est, quòd liberis in bonis parentum successio debeat jure naturali, parentibus verò jure civili & positivo, quod mutari contraria consuetudine potest. Ea verò quæ sunt juris naturalis jure civili & positivo tolli & auferri non possunt, Et ita tenet Bald. *in l. 1. §. jus naturale. ff. de justic. & jure.* & alij DD. *in Auth. novissima. C. de inoff. testam.* Legitima verò * portio dicitur, quā pater liberis, nulla ingratitude causa laborantibus, titulo institutionis relinquere tenetur: De jure est triens, id est quatuor uncias, seu tertia pars bonorum defuncti, si filij vel liberi sunt quatuor, vel pauciores: Si autem sunt quinque vel ultra, tunc semis id est dimidia, de quo est text. *in Auth. de triente & semis. Novell. 18. c. 1. & in Auth. novissima. C. de inoff. testam.* Exempli gratia. Si quis habeat in bonis mille florenos, & habeat duos, tres, quatuorve liberos, tenetur illis omnihus cōjunctim relinquere legitimam, quatuor scilicet uncias, hoc est trecetos tres florenos, & grossos decem. Si verò sunt

ro sunt plures liberi quàm quatuor, debetur illis semis, id est quingenti floreni. Quod ita accipiendū est, si nullum æs sit alienum à patre contractū. Legitima enim dicitur quota bonorum defuncti, nō hereditatis. Bona verò defuncti censentur deducto ære alieno, & impensa funeris. *l. Papi- nianus. §. quarta. ff. de inoff. testā. & l. subsignatum. §. bona. ff. de verb. signif.* Proinde in legitima attēdi debet tempus mortis patris, quanta videlicet & qualis eo tēpore fuerit ipsius substantia, licet alio tempore plūs vel minūs valuerit. *l. cū queritur. 6. in verbis mortis tempore C. de inoffic. testam.* Ex quo infer- tur, quod pater in vita sua non tenetur dare liberis legitimam, ita tenet. *Bart. in Auth. si qua mulier. cir- ca fin. C. de sacros. Eccles. & supra ob- ser. 20. de his fusiūs dictum est.*

OBSERVATIO L.

Divisio hereditatis inter fra- tres vel cohæredes quomodo fieri debeat?

SUMMARIA.

1. Fratribus vel cohæredibus datur actio familiae erciscundæ.

2. Nemo inuitus cogi debet ad communione.

3. Pactum, ut perpetuò non liceat à communione discedere, nō valet.

4. Prescriptione longissimi temporis divisio non tollitur.

5. Argumentum à pacto ad legem vel statutum, de jure procedit.

6. Divisio bonorum secundum Legistas sorte fieri debet.

7. Divisio bonorum secundum Canonistas quomodo fieri debeat.

8. Jus Saxonum in divisione facien- da sequitur Canonistarum sen- tentiam.

9. In divisione standum est consuetu- dini locorum & regionum.

10. In Regno divisiones qualiter fiant.

11. Res communes quomodo dividi de- beant.

DUBIUM * non est fratribus & cohæredibus volentibus à cō- munione discedere dari actio- nem familiae erciscundæ, qua inter eos res hereditariæ distribuā- tur, *l. 1. in prin. ff. famil. ercisc.* Nihil enim magis est naturæ humanæ alioquin litigiosæ, & ad omne ma- lum præcipiti contrarium, quàm communio, utpotè, quæ in jure mater discordiæ appellatur, *l. cum pater. 77. §. dulcissimis. 20. in verbis: Cum discordijs propinquorum sedan- dis*

dis prospexerit, quas materia communis solet excitare. ff. de legat. 2. facit gloss. in l. ultima. C. de jure domini.

2. impetrand. Et ideo * nemo invitus cogi debet ad communionem l. si non sortem. 26. §. si centum. 4. ff. de condict. indebit. Ratio est, quia naturale vitium est, negligi quod communiter possideretur, utque senihil habere, qui non totum habeat, arbitretur; denique suam quoque partem corrumpi patiatur dum invidet alienæ, l. meminimus. in princ. C. quando & quibus

3. quarta pars debeat. Proinde * nec pactum ejusmodi valet, ut perpetuò non liceat à communione discedere: secus si ad certum tantummodò tempus divisio prorogetur, per text. in l. in hoc iudicium. 14. §. si conveniat. 2. ibi. Si conveniat ne omnino divisio fiat, huiusmodi pactum nullas vires habere manifestissimum est: sin autem intra certum tempus, quod etiam ipsius rei qualitati prodest, valet. ff. communi divid. Unde

4. de * consequenter dicendum videtur, quod etiam longissimi temporis, puta 30. vel 40. annorum præscriptione interveniente, nihilominus ad divisionem provocari possit; idque propter expressam rationem juris, in l. fin. C. eod. communi divid. ubi dicitur,

Quòd in communione vel societate nemo compellatur invitus detineri. Si enim, (prout superius dicitur) pactum id efficere non potest, ut nunquam provocetur ad divisionem, multominus temporis intervallu hoc efficere poterit. Regulariter * siquidem valet argumentum à pacto ad legem vel statutum, per express. textum in l. fin. Cod. de fidejussoribus. Ac præterea non postrema istius rei videtur esse ratio. Quòd contra possidentem, maximè verò bona fide nunquam currat præscriptio, argum. l. male agitur. C. de præscript. 30. vel 40. annorum. At, qui in communione tanto temporis spatio manent, utiq; omnes simul possident rem & bona pro indiviso: Idcirco impossibile videtur, quòd contra aliquem illorum currere debeat præscriptio. Nec obstat textus in l. super annali. 1. §. 1. C. de annal. except. ubi expressè statuitur, quòd nemo audeat, neque actionis familiæ exciscunde, neq; communis dividundi, neque finium regundorum, neque pro socio, neque alterius cujuscunque personalis actionis vitam longiorem esse triginta annis interpretari. Nam hoc ita demum procedit, quando unus tantum ex

cohare.

cohaeredibus possidet bona, tunc enim alter nō petens divisionem intra triginta annos, amplius ad divisionem non admittitur, quia obstat ei exceptio praescriptionis. Cū regulariter contra defides homines & sui juris contemptores huiusmodi exceptiones odiosae propositae sint, prout in *l. fin. in fin. C. de annal. except. Italici contract.* disponitur; secus est si uterque possideat. Nam tunc elapso longissimi temporis spatio, divisio bonorū nihilominus peti potest. Atq; haec est communis DD. conclusio, licet Accursius, Azo & alij contrarium sentiant. Quam DD. communem opinionem, praxis quoq; Curiae Regalis calculo suo approbavit, prout ex decisionibus in causa inter Ursulam Janowska & Valentinum Opoczinski, Cracoviae feria 2. post Dominicam Rogationum Anno 1604. item in causa inter Nurzinskie feria 4. in Vigilia Assumpt. B. M. V. Anno 1596. factis, constat. Ceterum de modo & ratione divisionis faciendae, nō levis est inter DD. concertatio. Quidam enim divisionem bonorum communium sorte fieri debere probant, argu. *l. si duobus. 3. ibi: Sacimus itaque in omnibus huiusmodi casibus rei judi-*

*cem fortunam esse, & sortem inter altercantes adhibendam: ut quem fors praeulerit, is quidem habeat eligendi potestatem. C. communia de legat. & fideicom. pro quo facit etiam text. in d. l. meminimus. in verbis electio ex sortis felicitate contingat. C. quibus & quando quarta pars debetur. Et haec communis sententia est Legistarum, qui hac in parte ea potissimum ducuntur ratione: Quod nimirum in re cōmuni nemo plus juris habere potest, quā alter habet. Si verō uni cohæredum praeter ceteris ius electionis tribueretur, eo ipso inaequalitas quaedam inter illos cū praepjudicio juris alter utrius introducti videretur, quod minimè fieri debet, *l. si major. C. commu. divid.* Cōtraria porro * est Canonistarū 7 sententia, qui in divisione facienda, majorem natu fratrem divisionis, minorem verō electionis beneficium habere cōmuni omnes consensu statuunt, idq; per text. in *c. 1. in verbis: ita ut ille dividat, qui amplius temporis in Episcopatu habet, & minor eligat, extr. de Parochijs.* Sic enim ex hoc textu inferunt: Minor & Ecclesia æquiparantur, *c. 1. tit. de integr. restit.* Sed Ecclesiae de jure datur electio, *d. c. 1. de Paroch.* Ergo etiam minori. Unde & S. Augustinus de civit.*

Dei. lib. 16. c. 20. concludit ex divisione illa inter Abraham & Loth inita, effectum esse inter homines pacificam consuetudinem, ut quando terrenorum aliquid partiendū est, major dividat, minor eligat. Neq; de injuria quæri possunt tali modo divisionem facientes. Eligens enim cum habeat optionem accipiēdi quæ sibi placuerit partem, non potest calumniari & conqueri de divisione, nec etiam ipse dividens videtur gravari, cum ipse faciat partes. Alioquin sibi id imputare debet, si in hujusmodi divisione circumscribatur, & per electionem de-
 8 fraudetur. Quam* Canonistarū sententiam, jus quoque Saxōnum sequi maluit, quod ex textu *art. 29. lib. 3. ibi. Ubi duo unam debent dividere hereditatem, senior dividat, juniore verò competat electio,* apertissimè liquet. Hoc tamen ita intelligi volunt Interpretes istius juris, si duo tantum fratres ad divisionem bonorum pertineant, secus si plures; eo enim casu non dari electionē minori, sed ad jus commune, ut nimirum sortis beneficio res dividantur, recursum fieri tradunt, hac ratione moti. Quod statuta strictè sint accipienda in casu de quo loquuntur.

l. quicquid astringenda. 99. ff. de verb. oblig. atq; ita practicari docet annotatio gloss. *dict. art. 26.* Ego* vero existimo standum hac in parte consuetudini locorum & regionum: vel potius recurrendum esse ad officium Judicis, cui de jure congruit, ut æqualitas in dividendis bonis observetur, agnoscere. per text. in *§. si familia Instit. de officio Judic.* Et in Regno* quantum attinet bona terrestria, negotium divisionis, olim quidem Commissarij Regij exequébantur, ut ex statuto Sigismundi Regis Anni 1532. patet. Nunc verò ad Officium seu Judicium Castren. pertinet. In bonis verò juri Magdeburgen. subjectis, & in Prussia, in omnibus generaliter bonis auctoritate S. M. Regiæ per Commissarios ad id deputatos divisio peragi solet, prout ex decretis in causa inter Falstedios & Annam Werdowna feria tertia post festum Sancti Adalberti Anno 1583. Et in causa inter Nicolaum Spill & hæredes Jacobi Hubner sabbatho ante festum Inventionis Sanctæ Crucis Anno eodem latis, colligitur. Quamvis per amicos etiam, absque judicij auctoritate, divisiones hujusmodi sæpius fieri consueverunt, quo casu divisio

tali

taliter facta trium annorum & totidem mensium silentio ratificatur, prout de his statutum Casimiri Regis Anni 1368. clarius disponit. Quomodo autem * res communes dividi debeant, vide gloss. Spec. Saxon. dict. artic. 29. circa finem, ubi inter alia notatu dignum est, quod res in minimas partes dividi non debeant; leges enim vetant in particulas dilacerari hereditatem, ut habetur in d. l. meminimus. in princ. in verbis: Sed multi tanquam corrumpendi totius patrimonij occasione captata, uniuscuiusque rei sibi particulam vindicando, adeo totas dilacerant facultates, ut dum participibus relictarum opum nocere cupiunt, sua quoque jura precipitent. C. quando & quibus quarta pars debet. Quo casu pervenitur ad licitationem, & qui plus obtulerit pretij, illi res adjudicari debent. l. ad officium. C.

communi divid. Quod si uterque offerat idem pretium, eo casu praeferratur debetis, cui major pars illius rei debetur, per textum in l. sancimus. 34. §. ne autem. 2. in verbis: Ne autem communione inducta donatori, & ei qui liberalitatem suscepit, aliqua oriatur contentio: electionem damus ei qui ampliore summam in re donata habuerit reliquam estimationis quantitatem offerre ei, qui minorem causam habuit, & totum possidere. Sin autem hoc minimè facere maluerit, tunc omnimodò res dividi secundum quantitatem utrique parti competentem, si res dividi sine suo periculo possibilis est. Sin autem in huiusmodi casibus in quibus partis utiliter celebrari minimè potest, amplioris summa dominus noluerit offere estimationem: tunc licebit etiam ei, qui minoris summa habeat potestatem offerre pretium & totum sibi vindicare. C. de donat.

F I N I S.







D E C A S
QVÆSTIONVM
P V B L I C A R V M
R E G N I.

In quibus

ECCLESIASTICA IVRA, ET IMMV.
NITATES ECCLESIASTICI STA-
TVS ELVCIDANTVR.

*Auctore ANDREA LIPSKI à Lips, l.V.D.
Scholastico Cracouien: & Ptoen: Custode Gnesnen.
Sacra Reg: Maiest: à Sacreth.*

Cum Gratia & Priuilegio S. R. M.

POSNANIÆ,
In Officina Ioannis Wolrabi, Anno MDC. XX. VI.

INDEX QUESTIONVM.

- I. Dedecimis, & quo iure decimæ in Polonia Ecclesiastico ordini debeantur?
- II. Suspendio decimarum ad compositionem inter status, an iuribus Ecclesiastici ordinis derogare possit, necne?
- III. De iurisdictione Ecclesiastica, & an causæ decimarum, coram sæculari iudice tractari debeant?
- IV. De foro Spiritualium, & an Clerici coram Iudice sæculari conveniri debeant?
- V. Consuetudo & Statuta contra libertatem Ecclesiasticam promulgata, vtrum de iure valeant, necne?
- VI. Statuta & Constitutiones Regni de Annatis Romanæ Curia denegandis, an iuri sint consentaneæ necne?
- VII. Vtrum ordo Ecclesiasticus ad onera publica ferenda teneatur, & an subditi illorum, puta Sculteti & Aduocati ad expeditionem bellicam cogi possint?
- VIII. An articulus Confæderationis Anno D: 1573. de pace inter dissidentes in religione tenenda, sub Interregno editus, & in volumen Constitutionum Regni insertus, legis vim habeat, necne?
- IX. De iure patronatus atque Cortesanis, & an aliquando patroni iure præsentandi priuari possint?
- X. De præscriptionibus, & an res seu bona Ecclesiæ præscriptione acquirantur?

SERENISSIMIS PRINCIPIBUS
AC FRATRIBVS.

IOAN: CASIMIRO
SECUNDO GENITO,
IOAN: ALBERTO
TERTIO GENITO,

SERENISSIMI AC POTENTISSIMI
PRINCIPIS, DOMINI

D. SIGISMUNDI III.
POLONIÆ ET SVECIÆ

REGIS, &c. &c.

F I L I I S

Domini mei Gratosissimi S. P.



QVÆ. Non est sanè, Serenissimi & Excellentissimi Principes,
quod mirum cuiquam videatur, me primum inter
omnes tam graui & arduo negotio tenellam istam
ætatem vestram, non solum præoccupare voluisse,
sed vos etiam huic operi meo, in quo seriæ quædã,
minuscq; erati vestre arduentes, de controuersijs inter statum Ec-
clesiasticum & sæcularem quæstiones continentur, Patronos præ-
cipuos.

cupuos & singulares elegisse. Nam huius mei consilij non aliam fuisse rationē ingenuē profiteor, nisi quod vnicē id cuperem, vt ab ipsis quasi incunabulis, priscam religionem, quam à Sereniss.: pientissimisq; illis maioribus & parentibus vestris accepistis, & in qua nunc à Sereniss: Regina insigni pietate religionēq; prædita, matre vestra, omni cura & studio educamini, ita imbibatis & addiscatis, vt illius amore inflammati, Ecclesiasticum quoque ordinem, qui Catholicæ Romanæ fidei præest, commendatum habeatis, ac diligatis. A teneris etenim assuescere, multum est vt præclare dixit ille. Ego sanè, quò amplior est Maiorum vestrorum maiestas & celsitudo, ex quibus prodijisse tot orbis Christiani Monarchas admiramur; quò magis excellens Sernissimorum parentum vestrorum pietas, quò sanctior educatio vestra, quò denique indoles vestra multis præstantissimis Dei muneribus adornata, præclarior est, hoc maiorem atq; certiore spem animo concipio, futurum vt cum eminentissimorum Maiorum vestrorum, à quibus non prosapiam tantummodò Regiam, sed etiam augusta illa nomina C A S. I. M I R I & I O A N N I S A L B E R T I fausto omine ducitis, vestigiis incesseritis, eorum laudem atque decus sempiternum, non æquare modò, verum etiam superare possitis. Quam vt vobis largiatur Dominus I E S V S sapientiam & gratiam, qua & ipse dum puer esset proficiebat apud Deum & homines, diuinam ipsius bonitatem precor. Viuite igitur incolumes, & in spē Regnorum egregiè in omni genere virtutum crescite inclyti H E R O E S atque magna R E G V M propago,

Serenitatum Vestrarum

deuotiss: atque addict: Seruitor.

*Andreas Lipski à Lips I. V. D.
Scholasticus Cracouien: & Plocen:
Custos Gnesnen. S. R. M. Secreto*

QVÆSTIONVM P V B L I C A R V M

A N D R E Æ L I P S C I I
D E C A S.

QVÆSTIO I.

De Decimis, & quo iure
Decimæ in Polonia Eccle-
siastico Ordini debeantur.

S V M M A R I A.

1. Decima, verum sine de præ-
cepto necne?
2. Decimas iurū diuinū, non au-
tem positivū esse probatur.
3. Præceptum de Decimis quale
fuerit.
4. Populus Novi Testamenti ad
maiorē perfectionem obliga-
tur, quā populus veteris testa-

mēt.

5. Decima auctoritate Concilio-
rum probari possunt.
6. Religiosi & alij Prædica-
tores conscientiam penitentibus,
& auditoribus de solutione de-
cimarum facere debent.
7. Decimas iure gentium deberi,
probat.
8. Decimarum antiquissima fun-
datio à Miecislao, & alijs
Regibus Poloniae, Ordini Ec-
clesiastico facta.
9. Historicorum testimonio stan-
dum esse, ostenditur.
10. Iaroslai Archiepiscopi Gne-
snen; de decimis sententia, au-
theri-

A

2. QUESTIONVM PUBLICARVM

- thoritate Casimiri Regis cō-
probata.
11. Vladislai Jagellonis, & alio-
rum Regum, Privilegiolorum
Ecclesiastici Ordinis confirma-
tio.
 12. Ludouici Regis Priuilegium
non facit immunem Nobilita-
tem à solutione decimarum.
 13. Ius decimarum, Ecclesiasticus
Ordo etiam specialibus & par-
ticularibus Priuilegijs probare
potest.
 14. Decimarum ius Bullis Pon-
tificum probatur.
 15. Regalia bona à decimis non
sunt libera, multo minus No-
bilitium libera esse debent.
 16. Ecclesiasticus Ordo, ius deci-
marum prescriptione longissi-
ma acquisitum habet.
 17. Libri Beneficiorum unde ha-
beant originem, & quæ illo-
rum sit auctoritas.
 18. Libri Retaxationum quādo,
& quam ob causam conscripi
 19. Decimæ Ecclesiæ seu benefici-
js ab Episcopis collatæ sunt.

20. Noualium decimæ Episcopis
debentur.
21. Immunitas à solutione decima-
rum prescriptione acquiri non
potest.
22. Excusatio Auctoris de proli-
xitate questionis.

1. **D**ecimas, + ante legē
quidem Moyſi faisse
sub consilio; at in lege sub
præcepto, nulli dubium est:
ita enim de his diuinam Ma-
iestatem ordinasse & præce-
pisse, probatur multis sacræ
scripturæ locis. Et primū
Exod. cap. 27. Decimas & pri-
mitias tuas nō tardabis offerre pri-
mogenitū filiorū tuorū dabis mihi,
&c. Et Leuit. cap. ultimo:
Omnes decimæ terræ, siue de pomis
arborum, siue de frugibus, Domi-
ni sunt, & illi sanctificantur. Non
eligitur bonum nec malum, nec cū
alitero commutabitur &c. Item
Num. ca: 18. Filiis autem Le-
ui dedi omnes decimas Israël, in
possessionem pro ministerio, quo ser-
uiunt

uiunt mihi in tabernaculo fœderis.
Deuter : cap : 14. *Decimam*
parcem separabis de cunctis fructi-
bis tuis, qui nascuntur in terra.

Ac deniq; Malach : cap. 3.
Inferte omnem decimam in horreū
meum, & fit cibus in domo mea,
& probate me, super hoc dicit Do-
minus, si non aperuero vobis cata-
rectas cali, & effudero vobis bene-
ditionem usq; ad abundantiam. Et
increpabo pro vobis deuorantem,
& non corrumpet fructum terræ ve-
stræ, nec erit sterilis vinea in a-
gro, dicit Dominus exercituum.

Vnde satis liquidò constat,
decimas ab ipso Diuino nu-
mine idè constitutas esse, vt
persoluantur à populo Israel,
filiis Leui, pro ministerio in
quo deseruiébant ei in taber-
naculo, prout in cap: *Decimas,*
ibi. *Decimas à populo Sacerdoti-*
bæ ac Leuitæ esse reddendas diui-
næ legis sanxit auctoritas. 16 qu:
*1. disponitur. Ac proinde **

2. eas esse iuris diuini, & præ-
cepto ad eas soluendas om-
nes obligari, exploratissimi

iuris esse text : in cap : tua 25:
ibi. *Neminem potest à solutione de-*
cimarum eximere, quæ diuina con-
stitutione debentur. Et in cap : in
aliquibus, 32. ibi. *Illæ quippe*
decimæ necessariò soluendæ sunt,
quæ debentur ex lege diuina, vel lo-
ci consuetudine approbata. tit : de
decimis, primitiis, & oblat :
aperitissimè probant. Nec mo-
ueor quorundam non postre-
mi nominis Theologorum o-
pinione, qui decimas nunc
non esse de præcepto, & per
consequens, nec iure diuino,
sed posituio humano eas de-
beri, existimant, idq; ex ca-
ratione; quòd quemadmodū
antè legem à Moyse datam,
decimæ non erant de præce-
cepto, sed tantum de consili-
o; ita & nunc in lege gratiæ,
cū videlicet iam veteris illi
us legis auctoritas, morte
Christi abolita sit : tum verò,
quòd non sint renouatæ ali-
quo præcepto testamenti no-
ui, non aliter eas deberi, nisi
de consilio, dicendam esse vi-
detur

detur. Nam: quamvis leges
Moyſi iudiciales & cæremoni-
ales, Chriſtianos obligare
non poſſint: attamen morales,
etiam in noua lege neceſ-
ſariò omnes ligant. Præce-
ptum verò illud * de decimis
3. primò & principaliter erat
morale, vt potè iure diuino;
& naturali ratione inductū,
quæ dictat neceſſaria mini-
ſtranda eſſe à populo mini-
ſtrantibus in cultu diuino: *di-
gnus eſt enim operarius mercede
ſua.* Matth. cap: 10. Quam-
uis, quo ad quoriam ſeu de-
terminationem certæ partis,
ad iudiciales etiam leges de-
cimæ pertinere videantur,
quæ etſi obſeruari poſſint,
aut non obſeruari, ſi tamen le-
ge aliqua, ſiue Eccleſiaſtica,
ſiue ſeculari, ac multò magis
diuina conſtituantur, ad earum
obſeruantiam omnes ne-
ceſſariò obligari. S. Th. 2 2.
qu: 87. probat. In noua eti-
am lege Euangelij, ius illud

vetus renouatum eſſe, vel in-
de dici poſteſt, quod Luc:
cap. 11. & Mat: cap: 23. Sal-
uator ipſe docet, his verbis:
*Va vobis Scribæ & Phariſæi hypo-
critæ, qui decimatis mentha & a-
netū, & cuminū, & reliquiſtis quæ
grauiora ſunt legis iudiciū ac miſe-
ricordiam, & fidem, hæc oportuit
facere, & illa non omittere.* Qui-
nimò * cū populus nouæ 4.
legis obligetur, ad maiorem
perfectionem, quàm populus
veteris teſtamenti, iuxta di-
ctum Chriſti: *Niſi abundauerit
iuſtitia veſtra plusquam Scriba-
rum & Phariſæorum &c.* Mat: 23.
cap: 5. maxime verò quòd
non minoris ſit dignitatis mi-
niſterium noui teſtamenti,
quòd à Clericis & Sacerdoti-
bus hodie exhibetur populo
Chriſtiano, quàm olim fuit
miniſterium veteris teſta-
menti, teſte, Apoſtolo, 1.
Cor. 3. Ideirco merito, &
optima ratione dicendum vi-
detur, quòd hoc Dei institu-

rum & præceptum, magis Christianos, quàm Iudeos strigere debeat. Quo argumento sanctos quoq; Patres vfos fuisse, Sancti Clementis, D. Petri discipuli & successoris exemplum docet, lib. 2. Apostoli Const: cap: 29. & sequen. Et auctoritate S. Hieronymi serm: 219. de Tempore, comprobatur. *Quod de decimis, inquit, primitijsq; dicimus, quæ olim dabuntur à populo sacerdotibus atq; Levitis, in Ecclesia quoque populis intelligitur. quibus præcepto est; non solum decimas & primitias dare, &c. id qui non fecerit, Deum defraudare & supplantare conuincitur. Ut interrim taceam * de perpetua ab Apostolorum temporibus decimas pendendi consuetudine, vel ipsa sanctorum Conciliorum auctoritas diuino iure nixa, id ipsum cuius satis manifestò declarat. Nam (vt alia breuitatis causa præteream) in Concilio Mogunt-*

nen: tēpore Caroli Magni celebrato. cap: 38 sic dicitur. *Admonemus atq; præcipimus, vt decimas de omnibus dari nō negligatur quia Deus ipse sibi dari consuevit.* Ex quibus liquidò cōstat, decimas à Deo, tã in veteri quã in nouo testamēto, ordinatas & imperatas esse, ita vt eas iuris diuini, nō autē iurispositiui humani, esse necessariò fatiendū sit. Ac proinde * ex ordinatione Ecclesiastica, si religio si, aut alij quipiã sacerdotes scientes omittunt facere de hoc præcepto conscientia sibi cōfidentib; aut si aliquid dicunt etiam in privato, quo aliquis retrahatur à solutione decimarum, grauissimè peccant, & poenam excommunicationis incurunt, de quo est expressus textus in cap: Cupientes. in fin. tit: de poenis in Clement. Vbi etiam relictis & aliis prædicatoribus in iungitur, sub obtestatione diuini iudicij, & intermina-

tione maledictionis æternæ,
 vt quoties prædicabunt, &
 confessiones audient, con-
 scientiam auditoribus & poe-
 nitentibus de dicimis solu-
 endis facere non omittant. Do-
 ceri etiam posset, * Decimas
 7. iure gentiū introductas esse,
 si quidem ex historiis pro-
 phanis constat, populos eri-
 am vera Dei cognitione carē-
 tes, suis tamen Principibus &
 Sacerdotibus, decimas quasi
 debitum quoddam naturale
 pensitasse, vt videre est apud
 Plin: lib: 12. cap. 14. & 19.
 Plutarch: in problem: 17. & in
 vita Syllæ; Macrob: lib. 3.
 Satur: ca: 1. & 2. Herod: lib.
 1. Cū enim natura eam no-
 tionem insculpsērit hominū
 mentibus, vt ijs, qui nobis
 operam & ministerium præ-
 stant, præmia debeantur, e-
 adem quoq; admonente faci-
 lē possumus iudicare, sacer-
 dotibus, qui in populi grati-
 am multum studio laborisque

impendunt, alimenta esse tri-
 buenda. Et vnde Regib⁹ ve-
 ctigalia seu tributa, militibus
 stipendia deberi iudicam⁹; in-
 de quoq; sacerdotib⁹ decimas
 esse per soluendas cognosci-
 m⁹, cū iis velut subsidii vi-
 tā sustentare debeant. Ac ne
 quis dubitare, fortē possit,
 hæc ita se habere, vel ipsi⁹ A-
 brahami exēplo, qui sacerdo-
 ti Melchisedeco decimas de-
 disse, memoratur, facile con-
 uinci pōtest. Sed cū qui-
 dam * rerum præsertim pa- 8.
 triarum nimis religiosi obser-
 uatores, iura hæc Gentium
 & Canonica, tanquam exo-
 tica & peregrina à maioribus
 & consuetudinibus huius Re-
 gni prorsus aliena esse existi-
 ment, vt potē nostris homi-
 nibus, Regum suorum Con-
 stitutionibus, proprijsq; Sta-
 tutis & consuetudinibus pro
 iure vtentibus: idcirco missis
 hisce, iam necessario antiquis-
 simorum optimorumq; Prin-
 cipum

cipum
 gibus
 Ordu
 scrip
 in pri
 pio
 Princ
 nato
 sacro
 tiatus
 stana
 tate f
 tim
 censu
 sessio
 rit; E
 mas f
 tam d
 litatis
 dicto
 pferit
 eiusde
 so, &
 cislai
 cimar
 institu
 ipsum
 solūm

cipum & Regum Poloniæ legibus & institutis, decimas Ordini Ecclesiastico esse adscriptas, probandū erit. Ac in primis Miecislauus, suscepto Poloniæ hæreditario Principatu, Anno à Christo nato 965. in fidem Christi sacro baptismatis lauacro initiatus, tanta religionis Christianæ propagandæ cupiditate flagrauit, vt multis statim templis à se ædificatis, censibus, & amplissimis possessionibus. eas locupletauerit; Episcopis institutis, decimas frugū omnis generis, tam de suis, quàm suæ Nobilitatis adeoq; plebis agris, edicto perpetuo iisdem adscripserit, teste Cromero in vita eiusdem Miecislai, Dlugosso, & alijs. Hanc autem Miecislai pūissimi Principis, decimarum ordinationem seu institutionem, cæteri, qui ipsum secuti sunt Reges, non solum approbârunt; verū

etiam, grauissimis poenis, in eos, qui in pendendis decimis Clero difficiles se præberent, animaduertunt; quod Boleslaū cognomento Chrobry, (qui anno salutis 997. regni gubernacula suscepit) fecisse, idem Cromerus attestatur his verbis: *Nulla autem in re Boleslaus erat seuerior, quā in contēptu religionis, tēplorū profanatione, & sacerdotum iniurijs atq; contumelijs vindicandis; ad quæ facinoræ, cū pleriq; Equestrīs Ordinis homines. partim pristina impietatis consuetudine, partim licentia militari incitati ferrentur, & decimarum quoq; onus detrectarent, sacerdotesq; pulsarent, in authores quidem pœna capitis animaduertit, ceteros partim verberibus, atq; minis castigauit. Hæc Cromerus: sed & Dlugossius de eodē Boleslao, hæc memoriæ prodidit: Nullatenus passus est, inquit. decimarum manipularium pro Ecclesijs & ministris Dei in vniuersis Principatibus suo imperio subiectis.*
salutis

*solucionem, aut varietate aliqua di-
minui, aut indubium aliquatenus
reuocari, sed decreuit & mandauit,
illam esse perpetuam & perennem,
varia vltionis diuinæ flagella filiis,
nepotibus, successoribusq; suis incer-
minans, si per quempiam illorum
præfatarum decimarū concingeret
solucionem intercipi, transmutari,
9. vel rescindi. At fortè quis hæc
Historica esse dicet, eaq; mi-
noris fidei & authoritatis es-
se, studio contradicendi alle-
gabit? Fateor testimoniis hi-
storicorum, iisq; omni ex-
ceptione maioribus ea proba-
ri; at proferat ille mihi statu-
tum, aut legem vnam aliquā
illius temporis, & tunc sen-
tentia huius assertor, facile
palmam obtinebit: sed verius
est, nullas eo tempore, nedum
leges scriptas, sed vix aliquas
litteras apud gentem nostram
extitisse. Nam, vt Cromerus
lib: 1. cap: 3. refert, vix dum sex-
centi aut septingenti anni sunt, ex
quo Slavica siue Bulgarica gens li-*

*teras vna cum religione Christia-
na amplexa est. Equidem, qui
huic tã præclaro atq; illustri
Historicorum testimonio fi-
dem abrogare velit, eum gen-
tis quoq; suæ originem, & res
gestas omnes dubias, incerto-
tasq; redditurum, existimo.
Tali igitur testimonio, hoc
est publicis monumentis in
primis probatum est, Ecclesi-
asticum ordinem, ad exigen-
das decimas ius firmum, per-
petuumq; habere, non artifi-
cio aliquo comparatum, sed
vna cum Christi fide funda-
tum, & ab omnibus Regibus
& Principibus cōstantissimè
obseruatum. Verūmenimue-
rò Boleſlai vestigiis insistens 10
Casimirus Magnus, cum An-
no 1369. exorta controuersia
in Minori Polonia esset, inter
Bodzantam Episcopum Cra-
couien: & ipsum Casimirum
Regem, non de iure decima-
rum, sed tantum de vecturis,
ac modo decimandi; ira de-
mum*

mun eam licent, & contro-
uersiam sopiuit, vt eam arbi-
trio Iaroslai Archiepiscopi
Gnesnen: reliquerit, easq; le-
ges Iaroslao censente, summa
Senatorum voluntate edide-
rit, quæ & iura decimarum,
stabilium, & modum earun-
dem, persoluendarum, præ-
scribunt. Eam verò sanctionē
Iaroslai non priuata ipsius au-
toritate, sed iussu & mandato
Ipsius Regis promulgatam fu-
isse, tam clarum tamq; euidēs
est, vt nulla prorsus maiori
probatione ea res indigere vi-
deatur. Casimirus ipse siqui-
dem eam legem suam, testatur
his verbis: *Nos Casimirus Dei
gratia Rex Poloniae, Significamus
tenore presentium, Quomodo cu-
pientes, vt subditi nostri in Regno
nostro degentes, praesertim in Re-
gno Poloniae, & terris cuiuscunq;
status & conditionis existant, hone-
ste viuant, alter alterum non ledat,
& ius vnicuiq; tribuatur. Paterea
de consilio Venerabilis in Christo*

*Patris & Domini Iaroslai, sanctæ
Gnesnen: Ecclesie Archiepiscopi
nec non Prælatorum, Palatinorū,
Bonorum, & vniuersorum Nobili-
um nostrorum de terra Polonia, ad
perpetuam rei memoriam Statuta
edidimus infrascripta, &c. Qui-
bus verbis sanè declarat Rex
Casimirus, prædicta statuta
propter concordiam inter sta-
tus, à se, non à Iaroslao, cū
consensu Prælatorum, & om-
niū Ordinū edita esse. Quod
non de alijs statutis intelligi
debet, nisi de his, quæ eā præ-
fationem Casimiri Regis se-
quuntur. Statim enim post
hæc verba atq; titulum legis,
de sola decimarum ordinatio-
ne per Inroslāum facta ibidē
agitur. Vnde satis manifeste
constat, prædicta statuta de
decimis in volumine legum
nostrarum compræhensa, per
Iaroslāum quidem iussu Regis
congesta, sed per eundē ipsū
Regē ac alios Ordines admis-
sa, concessa, & in perpetuum
B pro-*

mulgata esse: & ided non Iaroslao voluntati Regis mo-
re gerenti, sed ipsi Casimiro
Regi adscribi debent. Nihil
enim interest verbis, an rebus
ipsis & factis, suam volunta-
tē Princeps declaret; cū reb⁹
magis, quā verbis leges im-
ponantur. Sed enim * hanc
siue legē siue sanctionē à Ia-
roslao quidē scriptam, Regis
verò Casimiri iussu editā, in
veris Regni legib⁹ esse nume-
randā, illud præterea proba-
re videtur, quod Vladislavus
Iagello, hæc atque similia Cle-
ri Priuilegia, in vniuersū le-
ge cū muni Ordinū consensu
lata, approbauerit, idq; in Ca-
stris propè Czerwiensko,
de Anno 1422. in crastino
S. Mariæ Magdalenzæ. Cu-
ius Priuilegij verba in codice
Statutorum Regni sub verbo
Priuilegium, ita se habent: *Ve
subditi & indigenæ Regni nostri-
tam spirituales quā seculares,
absq; vlla ambiguitate iuribus &*

*priuilegiis, quæ illis dudum à no-
stris prædecessoribus diuæ memori-
æ Regibus Polonia, & à nobis
sunt concessa, securū vci possent,
& potiri, nec aliqua circa eorum
continenciam hesitatione suspendi,
omnia & singula priuilegia,
iura libertates, & concessio-
nes nostras, quas obtinent sub
quacunque forma verborum, in
omnibus punctis &c. approbamus,
innouamus. Quod item ex alio
priuilegio eiusdem Regis, de
libertatibus Regnicolarum,
tam spiritualium quā secu-
larium in Iedlna concessio;
Cracouiæ verò postmodū,
Anno 1433. feria sexta infra
octauas Epiphaniæ promul-
gato, liquido patet. At quid
hac in parte clari⁹ apertius
que esse possit, eiusdem Vla-
dislai Iagellonis Priuilegio,
in Conuentione generali Pe-
triciuic. pro festo S. Adal-
berti Anno 1458 celebrata,
concesso, ac postmodum à
Casimiro Rege filio ipsius
confi-*

confirmato, non video? Eius enim priuilegij hæc sunt verba: *Noscat igitur, inquit Vladislauſ Jagello, tam præſens ætas, quàm poſteritas futurorum, quòd quanquam ſacris canonibus ſalubriter ſancitum, & lege humana veiliter ſit prouiſum, quòd quicumq; Princeps ſeu Capitaneus, Baro, aut Nobilis Miles, aut Vaſo ſalarij, &c. decimas, (quas ſibi Deus in ſignum viniuerſali Domini pro alimenteo ſeruientium reddi cenſuit) rapuerit, inuaſerit, &c. ubi non ſolum contra raptores, occupatores, ac detentores decimarum; ſed etiam contra omnes id fieri permit- tentes, ſeu ratum habentes, poenas grauiffimas conſtituit. Quo facto ſimul etiam oſtendit, iura decimarum optimo firmiſſimoq; iure niti, neque à quopiam illis derogari potuiſſe. Verumenimu- erò plenis (ut ſolent) buc- cis, perſonabunt hîc Eccle- ſiaſticorum aduerſari, Lu-*

douicum Regem ab omnibus contributionibus, cenſibus Regijs, Nobilitatem Polo- nam antea feciſſe immunem; non potuiſſe ergo Jagellonẽ ſucceſſorem eius, priuata au- thoritate Nobilitatem nouis contributionibus onerare. Noua certè, eaq; ridicula conſecutio, ut is, cui Do- minus cenſum ſibi debitum remittit, propterea etiam ali- is diuerſa officia preſtare non teneatur Ludouicus enim Rex, ab iis tantum liberam Nobilitatem fecit, à quibus ipſi poteſtate Regia licuit, à decimis neque liberat, neque liberare quidem potuit, cum id ad ius diuinum pertineat, & ante eum Miecſlai Bole- ſlai, & Caſimiri Magni leges exiſterint, quibus vniuerſi ad decimarum ſolutionem adſtringerentur, prout id ſu- perius euidentiffimis docu- mentis probatum fuit. Ac proinde cum neq; ex verbis

dicti Privilegij à Ludouico, dati, neq; ex sententia, abolitio iuris decimarum, vlllo modo elici atq; exprimi possit; non ex verbis, quia ibi nulla mentio spiritualium personarum, nullum verbū tam de dicimis, quàm de abrogandis aliquibus legibus inuenitur; non ex sententia, siquidem vera cuiuslibet sententiæ significatio, ex rebus earumque causis & factis ipsius tum deprehenditur, cū verba videntur obscuriora. At illius Privilegij verba ita sunt plana & perspicua, vt ad subtiliorem aliquam demonstrationem decurrere nō sit necesse. Fraus n. legi fit, vbi id quod fieri noluit, aliquis in eam intrudit: necessario itaq; standum est iuribus & privilegiis superius recensitis, & tenenda est vniversalis illa Regula, quam Imperatores circa conclusionem suarum legum edicere sole-

bant hisce verbis: *Quicquid autem hac lege specialiter non videtur expressum, id veterum legum constitutionum gregalis, omnes relictum intelligant. quod enim non mutatur, cur stare prohibetur?*

Cæterum non desunt & alia argumentorum seu probationum genera, quibus decimarum æquitas, & antiquus vsus asseri & stabiliri possit. Ac in primis * quod vetusti¹³ ssima extant Privilegia Ecclesiis quibusdam specialiter concessa, ex quibus constat, Ordini Ecclesiastico statim cū ipsa Christiana religione, ius decimas accipiendi fuisse tributum. Et quid primò Archiepiscopū Gnesnensem decimas habuisse, antequam Casimirus Iustus Poloniæ Dux esset, ex Privilegio institutionis vetustissimæ Abbatiae Sulciouien: ostendi potest. Boleslaus enim Pudicus Anno 1202 in diploma

mate suo, confirmat & recitat diploma aui sui Casimiri Iusti Anni 1176. in quo sub finē hęc clausula inuenitur: *Sciendum deniq; quod Dominus Petrus Gnesnen: Archiepiscopus huius sancti operis coadiutor esse cupiens, diuina inspiratione, & in ea ex Fulconis Cracouiensis Episcopi petitione, decimam de Suleiow cum pertinentiis suis, decimā de Lán-czno, de Mileiow, & c. contulit fratribus, Ecclesiā quoque de Bal-drzikow cum decimis, decimam de Szándaw, de Páßurow contulit, & sigilli nostri & sui, & Fulconis Episcopi Cracouiensis munimine roborauit.* Iste porro villæ, aut sanè ex his pleræque Casimiri Ducis tunc erant, vt ex eodem Priuilegio colligitur, Archiepiscopus nihilominus in eis decimas possidebat, quas fratribus, petente Fulcone Cracouiensi Episcopo, est elargitus. Hoc idē de decimis Cleri reliqui, ex antiquissimo Priuilegio iusti

tutionis Abbatiae Wangro- uicensis, a Sbilutho Nobili Polono, coram Miescone Duce facto, colligi potest, in quo hęc clausula sub fine adiicitur: *Et hæc sunt villæ, quarum decima attinent B. Petro, Bärrodzicia, Stosyn, Bukowa, Dambrowniki, &c.* Et deinde Igitur si quis hæc violauerit, anathema sit. Casimirus quoque Magnus, in singulari ac præcipuo quodam diplomate, Ecclesiæ, Gnesnen: Cracouiæ Anno 1357. concessio de decimis ita decreuit: *Adicimus decernentes, quod milites non impediane, nec prohibeant in grandijs villanorum suorum venditionem liberam, decimarum, ne propter hoc Deus prouocetur, cū iuxta ius naturale liberum esse debeat, de re propria disponere prout placet.* Iure ergo naturæ & diuino, si Casimiro credamus, decimæ ad Clerum spectant. Idem etiam ipse Rex Ecclesiæ Cracouiensi, An-

no 1352. Calend: Iulij. Priuilegium (cuius authenticum in Archiuio eiusdem, Ecclesiæ afferuatur) concessit, in quo præcipitur omnibus & singulis colonis & kmethonibus, terras, agros, & prædia quælibet colentibus, in suis vel Baronum & militum & aliorum quorumcunque villis Polonicalibus seu Theutonicalibus in tota Diocœsi, Crac: vt de cætero, Episcopo & Capitulo, Prælati & Canonicis Ecclesiæ Cathedralis Crac. & emptoribus decimarum, necnon Abbatibus, Præpositis, Prioribus, Plebanis Ecclesiarum Collegiatarum, Parochialium Rectoribus, ac alijs quibuslibet Clericis secularibus seu regularibus, exemptis & non exemptis in dicta Diocœsi commorantibus, decimas frugum suarum cuiuslibet seminis, canapi & lini, tempore messis quolibet anno cur-

ribus suis, sine dolo & fraude ad horrea Episcopi & Clericorum, vel alia certa loca villarum, in quibus huiusmodi decimæ consistunt, conducere temporibus perpetuis. Constat itidem ex Priuilegio Posnaniæ Anno 1360. dato, eundem Casimirum Regem concordiam iniisse, perpetuo duraturam, consilio Baronum terræ Poloniæ, cū Iaroslao Gnesnen: Archiepiscopo, de decimis, de Naldratis, de Fertionibus ex terris Maioris Poloniæ & Lancicię, ad Clerum spectantibus. Sed & Vladislai Iagellonis Regis diploma Cracouiensi Ecclesiæ Anno 1433. specialiter datum, expressè probat, illum ius decimarum, nō tantum non aboleuisse, sed etiam decreuisse, & statuuisse, vt dum aliquis indigena Regni cuiuscunque status & cōditionis existat, propter raptū decimarum, & aliarum rerū Ecclesiæ

clasticarū occupatū, &c. senten-
tia excommunicationis iuste fuerit
innodatus, ipsamq; vltra annū le-
galē pertinaciter sustinuerit, nec
curauerit ad gremiū sancte matris
Ecclesie redire, ex tunc anno hu-
iusmodi elapso, omnia eiusdē ex-
communicati bona mobilia & im-
mobilia, quae tunc possederit, de-
bent recipi per locorum Capitaneos,
quibus subiacent, & possidenda tā-
diu per Capitaneos, quousq; per eos
dē excommunicatos, vel per Capita-
neos memoratos, de huiusmodi bo-
nis damna, valor rei & interesse la-
sis, vel iniuriā passis plenariē exol-
uantur. Quibus solutis, bona pra-
libata praedictis excommunicatis, nō
nisi absolutis, erunt restituenda.
Quod privilegiū postmodū
Casimirus Rex, filius ipsius,
Anno 1458. in Conuentione
generali Petricouien: feriā
quintā post festū S. Georgij
celebrata, in omnibus &
singulis punctis & condi-
tionibus, de consensu &
voluntate Praelatorum,

Baronum, & Consiliario-
rum Regni approbavit,
innouauit, & confirmavit;
praecipiendo omnibus & sin-
gulis, praesentibus & futu-
ris Regni Capitaneis, Tenu-
tarijs, & eorum Vicesgeren-
tibus, vt praefatum privilegi-
um seu statutum, in omnibus
condicionibus teneant, & ad-
vnguem perpetuē & inuiol-
abiliter obseruent. Quod si
in praemissorum executione
dicti Capitanei, Tenu-
tarij, seu eorum Vicesgerē:
& negligentes fuerint, subie-
cit eosdem excommunicatio-
num sententiis & censuris
Ecclesiasticis, in ipsos per lo-
ci ordinarios, eorumque Vi-
carios & officiales generales
fulminandis & promulgan-
dis, tam diu percellēdis, quo
usque ad eorum executionē
curauerint procedere cū effe-
ctu. Testis insuper * est ve-14
rustissima decimas pendendi
in Polonia consuetudinis,
Innocen-

*Testis
veterissima
decimas pendendi
in Polonia consuetudinis*

Innocentii secundi Pontificis, qui post Christi fidem in Polonia receptam, annum circiter centesimum & trigesimum vixit, Bulla, Anno incarnationis Dominicæ 1136 edita, in qua iam Diæceses in Polonia constitutas, & præfertim Gnesnen: cum bonis Ecclesiæ eidem attributis, nominatim commemorat, & decimas manipulares cuiusvis generis, etiã ferri, plumbi, pellium, mellis, &c. quæ ad Ecclesiam Gnesnen: spectabant, & antea persolvebantur recenset ipsasque suo quoque diplomate roborat & confirmat. Quam quidẽ Bullã approbat & se vidisse testatur Casimirus Magnus Rex Poloniæ in suo illo Privilegio Anni 1257 cuius superius mentio facta est. Atque ita in eorum bonorum & decimarum possessione & usu ab illo tempore Ecclesia Gnesnen fuit; re restis deni-

que est & alia Eugenii Tertiis huius nominis, summi Pontificis Bulla, Anno Domini 1148. edita, & in libro priuilegiorum Ecclesiæ Vladislauien: comprehensa, qua donationem factam Vernerio Vladislauiesi Episcopo Castri Gdansk in Pomerania cū decima, tam annonæ quam omnium eorum, quæ de nauibus soluuntur, ratam legitimamq; decernit. Testes innumeræ aliæ sanctiones & diplomata vetustissimorum Principum Premislai Ducis Poloniæ Anno 1252. item Boleslai in Sochacew. Anno 1292. Semouiti, Boleslai alterius Casimiri, aliorumque Masouiæ Ducum Anno 1300. & Ludouici Vngariæ & Poloniæ Regis Budæ 1355. die 24. Ianuarij, aliorumq; Poloniæ Regum recentiorū, Ecclesijs Poloniæ singulariter concessa, quæ breuitatis studio volens atque lubens præte-

15 prætereo. Alterum verò *
pro decimarum iure probā-
do & asserendo, etiam illud
non postremæ authoritatis
videtur esse argumentum,
quod ex Regum atque Prin-
cipum Poloniae desumitur
exemplo. Constant omnes
qui hætenus vixerunt Re-
ges, decimas ex agris suis Re-
gis, Ordini Ecclesiastico de-
pendisse, atque etiamnum
hunc ipsum optimum Prin-
cipem, nunc feliciter regnā-
tem, in promouendis iuribus
decimarum strenuum zelo-
sumque esse: prout in causa
mea cum oppidanis Zatorien-
sibus non ita pridem agitata, sin-
gulare specimen Maiestatem
ipsius dedisse, decretum in ea
causa latum, admodum claro
documento est; cuius, quo
perpetua extaret memoria,
tenerem hic adicere operæ
pretium visum est.

SIGISMUNDVS Tercius
Dei gratia Rex Polonia, Ma-

*gnus Dux Lithuania, Russiae,
Prussia, Masovia, Samogitia,
Livoniae, necnon Suecorum, Goto-
torum, Vandalorumque hereditari-
us Rex* Significamus presentibus
litteris nostris, quorum interest v-
niuersis & singulis, citatos fuisse
ad Nos iudiciumque Nostrum lica-
ris citationis nostre secunda, fama-
tos Proconsulem, Consules, Vice
advocatum & Scabinos, totamque
communitatem Oppidi nostri ac
incolas suburbij nostri Zachorien-
sanorum atque agrorum civilium
possessores, de officiis ac bonis
ipsorum omnibus, ad instantiam
Venerabilis Andreae Lipski Eccle-
siae Metropolitane Gnesnensis Cu-
stodis, necnon Cathedralis Cracov-
uiensis Ecclesiae Scholastici, Secre-
tarij nostri. Ideo, quod ipsi in
derogationem iurium ac immunita-
tum Ecclesiae Cathedralis Cracov-
iae, necnon preuentuum ex prima
fundatione duorum predecessorum
nostrorum, pro Pralatura Schola-
sticæ Cracoviensis spectantium, di-
minutionem, decimam manipulo-

C

rom

re grani omnis & seminis ex agris
civilibus pro Scholasteria Ecclesia
Cathedralis Crac. eiusq; Prælati
antiquitas provenientem, ac pen-
di debitam, nec non recensitum a-
ctorem vigore iurium concernen-
tem pro annis tribus inclusivè, ab
anno Millesimo sexcentesimo vn-
decimo, Millesimo sexcentesimo
duodecimo; & pro anno Millesimo
sexcentesimo decimo tertio pro Æmè
præterito retinuerunt, & nō extra-
diderunt, imò eandē temerè ac vi-
olenter usurparunt, abq; receper-
unt nec eā ad requisitionē Actoris
& antecessorum illius extradere
voluerunt, pro ut citatio præfata
taxam mille Marcarum Poloni-
calium, totidemq; damni conti-
nens, latius de præmissis testatur.
In termino itaq; hodierno iudicii
relationum nostrarum propriarū
ex appellatione à sententiali ius-
sum iudicii nostri. per actorem ad
Nos incorporata, incidente, & hu-
iusq; continuato, partibus præfa-
tis actore personaliter citata ve-
rò per Honoratum Thomam Lyp-

czynski plenipotentem suum coram
nobis comparentibus, eumq; termi-
num attendantibus. Et actorem ex
sua citatione cōtra citatam propo-
nente, & manipularē decimam
à citatis exigente. Citata pars ex
tractu certo ex libris Beneficiorum
descripto, quo proveniunt tantū in
specie Ecclesiæ Parochialis Zatorien-
sis, nō autē Scholasteria Crac.
(cuius ibidē obiter tantū modò men-
tio facta est) continentur, nō mani-
pularē, sed pecuniariā decimā se
præstare debere: Antecessoresq; Ac-
toris Scholasticos Cracovi in usu
& possessione manipularis decimæ
non fuisse, neque eam à Civibus
exigisse continebat, ac in eam
rem quæstiones plurimorū annorū
producebat, & ad iuramentum,
quod manipularē decimā nō pen-
debant, pronocabat. Ex adverso
autē ex primæva Regum atq;
Principum Polonia decimarū fun-
datione probante & deducente,
quod nimirū decimæ omnis generis
frugū ab ipso Christianæ religionis
in hoc Regno exordio, tam de Re-
galibus,

QVÆSTIONVM PVBLICARVM 19

galibus, quàm de nobiliū plebeiſq;
agri Eccleſiaſtico Ordini ad-
ſcriptæ atq; applicatæ ſunt, ac pro
inde naturam decimarum à prime
ua origine & inſtitutione eam eſſe,
ut in manipulis, nō verò in pecuni-
arijs repræſententur. Ex libro quo
que Beneficiarum, in quo ſpecifico
cē omnes prouentus eiſdem Scho-
laſtæie recenſentur, patere, olim
ex Oppido Zabor manipulare
decimam præſtari ſolitam fuiſſe;
ſed poſtea per abuſum & negligen-
tiam Scholaſticorum Crac: in pec-
uniariam conuerſam eſſe hunc ta-
men abuſum & neglīgētiā An-
teceſſorum, Eccleſiæ & ſibi præiu-
dicare non poſſe, & præſcriptio-
nem longiſſimi temporis in rebus
Eccleſiæ maximè verò in rebus dec-
imarum, quæ à ſecularibus (cū
ſint iurū diuini) poſſideri minimè
poſſine, locum non habere replica-
bat, & citatos pro annis præteri-
tis, ac in futurum ad extraditio-
nem decimæ manipularis compelli
expetebat. Nos cum Conſiliarijs
noſtris laici noſtro aſſidentibus,

audita & benè conſiderata, parti-
conſiderata, eorū conſiderato,
quòd Actor ex libro Beneficiarū
Eccleſiæ Cathedralis Cracou. (cuius
ſemper certa & indubitata apud
Nos & Diuos Anteceſſores no-
ſtros habitata fuit fides & auctoritas)
reſcriptum coram nobis produxit,
ex quo manifeſtè apparet, Schola-
ſtæia quidam Cracouien: à pri-
mæua fundatiōe decimam manipu-
larem ex Oppido Zabor attribui
tam, & in prouentus illius relatā
fuiſſe, verū poſtea negligentia &
abuſu poſſeſſorem iniquitateq; tem-
porū in pecuniariā tranſmutatā eſ-
ſe. Quoniā verò in bonis, redditibus,
& iuribus Eccleſiaſticis, cū vel ma-
ximè in decimis, quas Deus ſibi in
ſignum vniuerſalis Dominijs pro
alimento ſeruientiū reddi conſuit,
neq; abuſus anteceſſorum, neque
præſcriptio longiſſimi tēporis obſe-
ſe poteſt; ideo inherendo veſtigijs
diuorum anteceſſorum noſtrorum
Regū Poloniæ, qui ab initio inero-
ductæ Dei beneficio in Regū & re-
ceptæ fidei ac religionis Catholice,

bonis suis Regalibus decimas manipulares Ecclesijs à se nouiter ex-
tructis & erectis dicarunt, adscri-
pserunt: decreuimus, pro re decera-
nimus Citatos Auctores non pecunia.

113
Loro penna
in
manipulari
decima.

ria, sed manipularē decima praes-
tare teneri, volumus, & re Citati pro
annis quidē praeeritis decimo tere-
tio accurrenti decimo quarto, va-
lorē decima manipularis Scholasti-
co Crac. praestari debite, corā A-
uctore Castren: Capitaneal: Craco-
uien: in octo septimanis à data
praesentium computando, in rante
to duorum ē medio sui (quando
quidem Auctor illud illis refert) li-
quidē, ibidem, statim post praes-
titum iuramentum soluant & nu-
merent, sub pena taxe in citatio-
ne expressa, videlicet mille Marcae
rum Polonicae; & in posteo-
rum liberam decimam manipula-
rem ē omnibus agris, tam oppi-
danorum, quā suburbanorum,
vini frugum, tam hyemalium,
quā aestivalium, Auctori permit-
tane, neq; vllō modo impediante,
quinimō in horreum ab Auctore in

fundo eiusdē Oppidi assignatū pro-
prijs curribus pro re moris est in
Regno, easdē decimas conuehant,
sub eadem pena taxe in citatio-
ne appositae. Habent itaq; & habitu-
ra sunt partes terminum, citata
praestandi, & decreto nostro praes-
senti satisfaciendi. Auctore verò
illud attendendi coram praefato of-
ficio Castren: Capitaneali Craco-
uien: in octo rei promissum est se-
ptimanis, à data praesentium com-
putando. In defectu verò satisfa-
ctionis & solutionis decima praes-
ta, coram iudicio Nostro compa-
rendi & attendendi vltiorem
processum, & ad decernē: quod
de iure venerit, in duodecim septi-
manis à data ibidem praesentium
computā: quem utrumque termi-
num, Nos partibus peremptorie
praefigimus, assignamus, & con-
seruamus, praesentis decreti no-
stri vigore. In cuius rei fidem si-
gillum Regni nostri praesentibus
est appressum. Datum Varsoviae,
feria sexta post festum S. Luciae
Virginis proxima, Anno Domini
1614.

§ 14 Regnerum Nostorum
Polon: 27. Suetici vero 21. an-
not.

Quod sanè piissimi Regis at-
que Principis nostri decretū,
etiā si de decimis nulla om-
ninò extaret lex, loco legis
meritò habendum esset. Est
enim omnium gentium, ac in
primis Poloniæ consuetudo,
vt vbi lex scripta de est, ad
exempla maiorum ac Regū
suorum maximè recurratur,
ab iisdemq; quid statuendū,
aut sequendum sit, in dubijs
& ambiguis petatur. Neque
aliquis existimare debet me-
liori condicione, ac maiorib;
prærogatiuis bona Nobiliū,
quā ipsorum Regum esse:
cū omnes, si quæ præci-
puè in Regno, prærogatiuæ
inueniuntur, vel circa Reges
potissimū sunt, vel eorum
beneficio, non nisi ab ijs so-
lis, cæteris conceduntur. Ne-
mo autem alteri concedere
quicquam potest, quod ipse

non habeat. Quocirca Regi-
bus ipsis talem immunitatem
de non pendendis decimis, si
bi nunquam arrogantibus,
subditi multominus eam ar-
rogare sibi possunt; vt potè,
quod quibuscunq; bonis at-
que libertatibus fruuntur,
eas principaliter non aliundè
quā à Principibus obtinent,
Si n. inquit S. Ambrosius,
*filius Dei consum soluit, quis tu rō-
tus es, qui sibi non putas esse sol-
uendum?* Porro tertium * de
Validitate decimarum ex ipsa
præscriptione firmissimum
sumi potest argumentum,
siquidem statutis Regni di-
ctantibus, trienniali alicuius
rei possessione ius quodlibet
vsq; adeo firmatur, vt nullo
modo in posterum ab eo pos-
sessor dimoueri queat, prout
id ex statuto Casimiri Ma-
gni Visliciae Anno 1368. cō-
dito, (quod incipit *De cetero
statuimus*, in verbo *Præ-
scriptio*) liquidò constat.

Quoni-

Quoniā verò Ecclesiasticus ordo, non iam trium annorū spacio, sed tot seculorum, ab ipso Christianæ religionis principio, in pacifica atque continua decimarum exitu possessione, quomodo igitur ius illud decimarum immemorabilis tēporis præscriptione stabilitum, plurimisq; posterioribus statutis approbatum, conuelli aut infirmari potest? Ad extremum, * neq; illud silentio prætereundum esse censeo, quòd in omnibus Cathedralibus Ecclesijs, Codices vetustissimi, iiq; omni exceptione maiores reperiantur, (qui vulgò libri Beneficiorum appellari solent) in quibus omnium & singularum Præbendarum, Canoniciatum, Parochialium, & aliorum beneficiorum, dotes atq; redditus, tam ex decimis quam ex censibus, aut prædijs seu villis provenientes,

egregio ordine, optimaq; & indubitata fide connotati reperiuntur. Extat in Basilica quoque Cracouiensi huiusmodi liber, à doctissimo illo viro optimoq; sene Ioanne Dlugosso maiore, Canonico Cracouiensi Anno Domini 1448. sanctè & religiosè compositus, atque in charta pergamenea accuratissime conscriptus; ut ex ipsius styli atq; characteris vetustate, opus illud non nouum, aut artificio aliquo comparatū, sed ante tot secula literis traditum, quiuis facillè iudicare possit. Causam verò huius operis, hanc fuisse animaduerti, quòd sub Casimiro eius nominis tertio Rege, Polonia bellis Turcicis atque Tartaricis, post cladem dūtaxat illam Varnem: pressa, opem Nicolai V. summi Pontificis implorauerit, atq; ab eodem decimam decimæ ab Ecclesiastico Ordine pendi

foli.

solita, in subsidium contra Paganos postulauerit. Ut autem earum decimarum modus & ratio, melius exactiusque constare pesser, a Sbingneo Cardinali Episcopo Cracouien. prædicto Dlugosso id oneris impositum fuit, quo is per modum visitationis generalis, de usu & possessione earum decimarum, quæ & quales singulis beneficijs tunc temporis applicatæ essent, sedulo inquireret, eaq; omnia diligentissimè literis connotata. in Archivum Ecclesiæ eiusdem referret. Nec est quod quispiam cauillationibus assuetus, huic vetustissimo operi, ac si nullis authenticis documentis stabilitum sit, fidem & auctoritatem demere præsumat. Nam si libris Mercatorum (quæ illi Regesta vocant) maiores nostri tantam fidem adhiberi voluerunt, ut debitum in illis connota-

tum, siue Nobilis, siue alius quispiam, nulla ratione negare possit, (prout id ex cōstitutione Sigismundi Regis, Anno 1540. lata, quæ sub titulo Mercatores. in volumine statutorum continetur, liquidò constat) cur augustissimo huic operi, non à priuato quopiam leuioris sortis homine, sed a viro nobilissimo, omniq; fide dignissimo, composito, tanto maior fides atque auctoritas præstari non debeat? An maior est fides alicuius circūforanei, quàm sacerdotis, an aliquod recentiorum chartarum hinc inde varijs mendis atq; expunctionibus adspersarum, quàm libri vetustate conspicui, atq; perpetua veneratione digni, maior auctoritas esse debet? Pudeat nobilem virum talia cogitasse nedum proloqui; maximè verò, quod Dlugossius rem non nouam, neq; arbitrio

bitrio suo, sed iussu & mandato sui superioris, diligenti inquisitione præmissa, quæ cuiq; Ecclesiæ seu Præbendæ tunc temporis applicatæ fuerant decimæ, recensuerit.

18 Neque minor *proculdubio librorum quoque Retaxationum fides & autoritas esse debet; nam & hi non in fauorem Cleri, sed pro vsu & commodo Regipub; conscripti esse censentur. Cum enim pro defensione Reipub; (ut verbis statuti loquar) & tuendis finibus Christianorum ab incursione infidelium, & liberatione captiuorum de potestate ferocissimæ gentis Tartariæ, contributio illa in singula capita, (quæ in iure Capitatio appellari solet) in Conuentione Regni Bidgostiz, Anno 1520. scisceretur; Ordo quoque Ecclesiasticus, eam pientissimi Regis Sigismundi primi, defendendæ patriæ curam &

sollicitudinem egregiam, pro modulo suo promouere cupiens, facile, huic cōtributioni assensum suum præbuit. Ac proinde ut cō diligentior huiusmodi contributionis exactio fieret, placuit eisdem, præuis iuramentis beneficiorum, nouam omnium beneficiorum Ecclesiasticorum taxam seu descriptionem instituere, quod nimis qui singulis beneficiis accesserunt tum qui successu temporis ab illis abstracti sunt proventus, liquidò constaret. Nemo autem præsumitur voluisse tunc temporis augere beneficiorum suorum redditus, siquidem tantò maior contributio illi soluenda erat, quanto ampliora & pinguiora beneficia postideret; quemadmodum neque seculares fundorum suorum auctiōem fieri libenter patiuntur, quinimò, quando publicè aliquid contribuendum

dum illis est, mox ad Regesta seu quietationes Anni 1578. tanquam ad sacram anchorā confugere solent. Vnde neq; illud quenquam mouere potest, quod aliquando libri Beneficiorum cum libris Retaxationum non conueniant nam non nouum, neque inusitatum est in rebus humanis quod dominia rerum tractu temporis mutantur, aut in alios transferantur variis atq; diuersis modis, ita vt quod optimo iure huic vel illi hodie competeat, cras in bonis vel dominio sit alicuius. Cuius rei exempla, non solū in Actis terrestribus, sed etiam in Tribunalis Regni, passim obuia sunt; non tamen ob istiusmodi mutationem & varietatem, Actis publicis vitium falsitatis obiciatur imputari potest. Cæterū iura * decimarum, non (vt falsò qui dam autumant) à nobilitate, aut priuatis qui-

D

busdam personis Clero, præsertim inferioris Ordinis sacerdotibus primò & principaliter attributa & fundata esse; sed ex primæua illa Regum atque Principum Poloniae (de quibus supra fusiùs dictum est) fundatione, Episcopis huius Regni facta, dependere, atque ab ipsis postmodum cæteris Ecclesiis, pro arbitrio suo vel ad postulationem fundatorum Ecclesiarum, donata atque applicata fuisse, claro admodum testimonio Cromeri probari videtur; qui de Miecislao verba faciens, ita de his quoque memoriæ prodidit: *Decimas inquit, omnis generis frugum, de suis frugum iuxta ac Nobilitatis plebūq; agris, edito perpetuo Episcopis adscribit. Inde autem inferioris ordinis Sacerdotibus, & ministris Ecclesiasticis, Prælatū videlicet (vt vocantur) Canonicis & Parochis, in sua, cuiusq; Diocesi, certa portio-*

iones Episcoporum arbitrio iure
sempiterno decise & attributa sūt,
ut essent socij, consiliarij, & ad-
ministrj ipsorum, in propaganda
actuenda religione cultuq; diuino.
Hæc Cromerus. Quamuis
inficiari non possimus, ab E-
piscopis, etiam ipsis & aliis
Clericis atque Nobilibus,
Ecclesiis & Monasteriis di-
uersis, non decimas tantum
sed bona quoque patrimo-
nialia interdum attributa do-
nataque fuisse; cuius rei si
quispiam fortè de ea dubita-
ret, multa præclara possent
adferri testimonia; nunc ve-
rò vnicum saltem diploma,
illudque admodum singula-
re eò quòd priscam illam re-
doleat religionem & pieta-
tem, hîc, inserere sufficiat.

In nomine sanctæ & indiuiduæ
Trinitatis. Quia nos, qui dispen-
satores Ecclesiæ sumus, ampliùs
cæteris donis debemus, & quod
plura de donis eius ipso largiente
accepimus, eo saue vigilatius nobis

curandum est, ut quæ nostræ cu-
stodie credita sunt, sic studeamus
procurare; ut quando messis diui-
na aduenerit, fructum nostri labo-
ris mereamur percipere. Honestū
ac beatum esse constat votum imò
sanctum & laudabile patet esse cō-
mercium, dare sua transitoria, &
recipere pro his æterna, terrenna
sibi displicere, & caelestia possidere.
Huius itaq; tam sanctæ negotiati-
onis amore, ego Ioannes Polonia-
rum Archiepiscopus, superna in-
spirante gratia, meduliter agno-
scens decorem domus Domini, &
locum habitationis gloriæ suæ dilio-
gens, simulq; in libro vice cum iu-
ris conscribi cupiens, patrimonij
mei liberam portionem, villas sci-
licet has, Rachocino, Porok, Li-
sakowo, Luncino, Rakowo, Tar-
sowa, Chorewa, cum decimis suis:
præterea Episcopus bonæ memoriæ
Mauritius, qui eandem Ecclesiam
consecrauit, & Radosz successor
suis, decimas super villas has ad-
diderunt sub anathemate, Osáro-
wice, Prenczławe, Conary, Mi-
chowo

ebowo, Bechlowo, Borowa, Proscopa, Lunowo, omnium bonorum largitori Domino ad gloriam & laudem eiusque genitrici, necnon decimam villæ, quæ vocatur Hooßyce Beato Adalberto ad honorẽ, cum intima deuotionis humilitate concedidi, & exinde in vna conscriptarum villarũ Brisink, videlicet domicilium D. fieri docari, inuestiri, enim deuoti desiderij puritate institui. Pro cuius domicilij spiritualiter disponenda gubernatione, pro continuanda ibi diuina seruitutis administratione, pro statuenda etiam ibidem Regularis ac spiritualis discipline religione, viros quosdam spirituales, militantes Domino sub regula Beati Benedicti in Ordine sancto Cisterciensiu, à quo sequestrata est omnis iniquitas, vel prorsus relegata impietas, prout petui reuerenter aduocaui, suscepi, dilexi, locaui. Quibus in eadem Bryßynek loco spiritualiter degentibus, villas pariter locatas cum redditibus earum vnuerfis, in vñ liberrimum ex tunc & in perpetuum,

um, quasi pauperibus Christi, pauper ipse, sine ulla contradictione delegaui. Quas ergo oblationes nostræ deuotionis, pias & vt speramus Domino acceptas, ac inmemorabilia literis signari voluimus, ad notitiam successorum nostrorum, vt inuiolabile obtineant per succedentia tempora, cæram ipsi imprimi precipimus insignitam sigillo nostræ dignitatis, & auctoritatis Domini Nostri IESV CHR I ST I necnon & precipuorum Apostolorum Petri ac Pauli, ac Domini nostri Romane sedis Episcopi, & omnium Orthodoxorum Patrum, & nostri banni sententia eis consumationem illibatam indicimus, ne quisquam vel magnificencie homo, vel potentie, presumat supradicta donaria alicuâ ratione alienare ab Ecclesia, cui donata à nobis tanta auctoritate constant. Si quis autem in tantam mentis sue cæcitatem ceciderit, vt post hanc nostram confirmationem adeo terribilem, prædictam oblationem quocunque modo inquietare præsumat

d 2

Sperit

psit, sciat, se cum Iuda proditore Domini nostri Iesu Christi sententiam aeternae damnationis subiturum, nisi forte poenitentia dux, cuncta ablata legaliter Ecclesia restituat quam laesit, cum omni compensatione Canonica. Obsecratoribus verò, ac amatoribus huius nostri instituti, sit Domini pax & gaudium cum omnibus Sanctis, nunc & per infinita secula. Facta autem est haec oblatio, sine donatio nostra humilitatis Anno Domini Millesimo Centesimo Quinquagesimo quarto, prima sedis Pontificatus in regimen tenente, Domino digno ac verè Beato Eugenio; necnon Boleslao Mescone, Henrico germanis fratribus, Principatum in Polonia tenentibus, multis astantibus Nobilibus, quorum haec sunt nomina: Ego Ioannes Archiepiscopus, & Clemens frater meus. Domini Iaczo, Michora, Miechislaus, Martinus Zbiluch, Nicolaus Triunus Comes Bogemelucium.

20 Sed & illud * huic rei non exiguo argumento esse po-

test. quod etiamnum de novallibus per progressum faciendis, decima soli Episcopo non autem illi, qui ex antiquis agris decimam percipit, debeat: iuxta praescriptum statutorum Regni, de quo vide titi: de decimis. Cui ad stipulantur hac in parte etiam statuta provincialia, vsusque & praxis huius Regni. Unde de necessario dicendum videtur, eas decimas, quas nunc quilibet beneficiatus possidet vel quas sibi deberi auctoritate libri beneficiorum comprobatur, antiquitus a superioribus Episcopis illi applicatas atque doctas fuisse, ut iam necesse non sit, de titulo seu donatione huius vel illius decimae curiosius inquirere; satis est, iam abundè probatū fuisse omnes Regnicolas ad praestationem decimarum Episcopis obligatos esse, nec quenkum ab his immunem fieri posse. Si itaque

itaque quispiam huic vel illi sacerdoti detrectet concedere ius decimandi, vtrique necessarium ad Episcopum illa pertinebit; qui cum iuri suo derogari patiatur, non est cur Nobilem, seu quempiam alium iuri decimandi obnoxium id afficere debeat? Ac proinde * neque illud multum attendi debet, quod plerique nescio quam præscriptione Ecclesiastico Ordini obicere solent, ac si ob longam intermissionem iuris decimandi, iure suo priuari debeat, ipsi verò ius illud sibi acquirant? Equidem nihil eò absurdius, nihilque inconuenientiùs dici posse puto, si quidem laicus, spiritualia (quale est ius decimarum) possidere non potest; sine possessione verò nemo præscribit. Quinimò, neque libertatem a solutione decimarum, præscriptione aut consuetudine, aut alio quopiam mo-

do laicus consequi potest; idque ob eam rationem, quia ius diuinum aut naturale per consuetudinem & per consequens per præscriptionem tolli non potest, etiamsi mille anni transierint, secundum Ioannem Andr. in cap: 2 de Præbend. lib: 6 per text. in cap: *Causam*, extra de præscriptionibus. Quod eò minus locum habere debet, si per vim & iniuriam (sicut plerumque apud nos fieri solet) huiusmodi iura decimarum ab Ecclesiis abstrahantur. Atque hæc de iure decimarum Ecclesiastico Ordini, diuino & naturali iure debitarum, statutis atque priuilegiis Regum & Principum Poloniæ adscriptarum, usu denique & præscriptione tot seculorum roboratarum, dicta sufficiant.

Quod si * quispiam fortè²² prolixitatis in hoc tractatu pertæsus, metas instituti

mei me excessisse redarguat, is non frustra me huic labori, mihi alioquin etiam multum operoso tantum insudasse sciat velim. Cum n. tot Aduersarios Ordinis Ecclesiastici, tot impugnatores iuris decimarum tot denique Cleri accusatores, qui graues minime quæ tolerandas exactiones, atque insolita quædam sibi à Clero imponi onera temerè querantur, in hoc Regno reperiri animaduertirem; cum vero, qui scripto aliquo in lucē edito, æquissimam hanc Ordinis Ecclesiastici causā defenderet, neminem (præter Anonymum quendam) esse scirem; optimo pietatis atque iustitiæ zelo ductus, hunc laborem necessariò subeundum mihi eaque omnia paulò aliùs repetenda esse duxi, ut nimirum hac ratione, vel ii saltem, qui non odio in clerum, sed fortassis quadami-

gnorantiæ culpa laborant, remeliùs intellecta, causæ huius æquitatem compertâ exploratamque habeant atque in posterum huiusmodi querelis, accusationibusque Cleri abstineant. Nam alioquin, qui diuinæ legis sanctitatem aut nesciendo omittunt, aut negligendo violant & offendunt, sacrilegium committunt leg: i Cod: de crimine sacrilegij.

QVÆSTIO II.

Suspensio decimarum ad cōpositionem inter status, an iuribus Ecclesiastici Ordinis derogare possit, necne?

S V M M A R I A.

1. *Constitutiones Anni 1578. & Anni 1581. an derogent iuribus Ecclesiæ antiquis*
2. *Compositionis definitio iniqua,*

Et à vero sensu alieni.

3. Legum antiquarum abrogan-
darum modus.
4. Obiectio, quod stante compo-
sitionis termino, decimas repe-
tendi non videatur facultas esse
concessa.
5. Terminorum prorogandorum
in praxi duplex modus.
6. Suspendio decimarum, post
peracta prima Comitia Regni
merito expirare debuerat.
7. Absurdum quale foret, si cō-
positio de decimis à arbitrio
decimas debentium committere-
tur.
8. Constitutionis Anni 1. 5. & 1.
verba quid in se contineant.
9. Recessu anni 1588 compositio-
ni faciendæ proximè sequētia
Comitia assignantur.
10. Compositioni tacita Status
secularis dissimulatione, vido-
tur esse renunciatum.
11. Constitutiones recentiores de
compositione faciendæ, cur su-
um non fuerint sortite effectum?
12. Protestatio Ecclesiasticorum

quod non per illos *Et ceteris*, quod
minus compositionis negotium
ad effectum deduceretur.

ETiam illud vulgò iacta-
re quidam solent, Consti-
tutionem nouam compositi-
onis inter status faciendæ, à
Stephano Rege in conuentio-
ne generali Varsouienſi, An-
no Domini 1578 promulgatā,
atque postmodum ab eodem
Rege Anno 1581 repetitam,
antiquis Ecclesiæ iuribus de-
rogasse, atque ita illis legum
vinculis se iam solutos esse;
siquidem posteriora in iure
ligant. Eam verò compositi-
onis posteriorem legē nec nō
obligatoriam esse, nec iudici-
alem, imò vim omnem supe-
riorum in ea materia, legum
legali obligatione ac necessi-
tate exutam, in solum consē-
sum & liberum arbitriū par-
tium esse translatam, vel ipsi
compositionis natura decla-
rat, quā decimarum actiones,
ab omni

ab omni foro & iudiciis sunt exclusæ. Vnde concludunt, omni iure atque aditu ad repetendas decimas ordinem Ecclesiasticum istis legibus recentioribus, non solum penitus esse priuatum, sed necessarium expectandum illi esse huius compositionis exitum. Atne quispiam fortè tã speciosa eorum, qui multum sibi arrogant libertatis argumentatione in errore manifestissimum inducatur; tam constitutionem superius commemoratam, quam ipsius verbi compositionis vim & interpretationem, penitus cognoscere operæ pretium est.

2. Puto * quemlibet medicis etiam iudicii hominem facile perspicere posse, quam sit iniqua, & à vero sensu aliena, eiusmodi compositionis definitio, ex solis verborum aucupiiis concinnata. Illis enim constitutionibus quid aliud præscriptum est, nisi vt ex-

quatio decretorum de decimis, ex bonis hereditariis Nobilium, (iure cuiuslibet in eo statu prout nunc est per manente) transferatur ad compositionem in proximo Conuentu perficiendam. Quoniam igitur Constitutiones prædictæ, differunt tantummodo, & suspendunt decimarum causas & actiones in aliud commodius tempus, idque insuper tali cautione adhibita, ne videlicet tali prorogatione termini, ius alicuius partis de suo moueatur statu; id circò non video, quàm fronte eas iuribus Ecclesiasticis derogare, vel de auctoritate veterum legum detrahere, aut denique aliquid noui statuere voluisse, quispiam affirmare audeat?

Leges * siquidè non alio, quàm quo constituuntur modo, id est per verba aperta, plana, expressa, rem & sententiam explicantia, & non per

per subtiliores aliquas interpretationes abrogari solent. Unde consequens est, posteriores leges eatenus derogare prioribus, quatenus priores contraria lege posteriori specialiter & nominatim abrogatae fuerint. Quæ quidem sententia, eleganter explicatur privilegio confirmationis Stephani Regis in Convocatione generali Coronationis ipsius, Anno 1576. factæ, cuius is est tenor: *Quoniam inquit, Antecessores nostri suarum constitutionum à fundamento confirmationis iurium initium sumebant, nè per novas sanctiones vetera loco suo moveri videantur, ideo nos nolentes ea in dubium vocari, vestigijs antecessorum nostrorum insistentes, omnia iura, privilegia, confirmamus, approbamus, &c.*

4. At sagacior * fortè quispiam etiam illud hic obicit; quòd etsi expressè his legibus sublatum non sit ius rependarum decimarum, cum

tamen stante eo compositio nis termino, rem prosequi licere non sit permissum, pro- verito id esse habendum. Facilius admodum, eaq; per se plana adhæc solutio dari potest. Si n. alicui vetera eaq; integra constant iura, quid in promouendis illis. noua concessione opus est? Non nouum sanè eiusmodi prorogandorum terminorum seu suspensionum modum, quinimò inter priuatos quoque vñtatisimum esse, praxis continua docet.

Quod * ex statuto Sigi- smundi Regis anni 1522. sub litera *Termini*, euidentissimè liquet; vbi duo genera harum suspensionum præscripta habemus; Vnum, cum Iudex competens motu proprio ex certis respectibus, causam inter partes litigantes ad aliud iudiciorum tempus differt. Alterum, cum de consensu & voluntate partium, iidem

E

trans-

transfertur terminus in aliud tempus. Quo utroq; casu, id potissimum edicī solet, ne ius partium lædatur, sed saluum integrumq; permaneat. Ac proinde, sicut in privatis terminorum prorogationib⁹, elapso tempore dilationis, ad proseguendam continuandamq; causam, sine præiudicio iuris sui partes admittuntur; ita quoque in hac publica (vti asseritur) decimarum suspensione, non est cur Ecclesiasticus ordo, de noua aliqua ius suum proseguendi facultate, nimium anxius sollicitusue esse debeat?

Verum enim uerò * postquā
6. prima Regni Comitā com-
positioni huic assignata,
post illam Regis Stephani
Constitutionē præterierant,
suspensionem istam iam pe-
nitus exspirasse quis dubitare
potest? Id enim cum ex rati-
one aperitissima, tum ex ver-

bis ipsius constitutionis ple-
nissimè ostenditur. Ratio est,
quia alioquin absurdissimū
id foret, si non proxima Co-
mitia, sed incertum compo-
sitionis tempus ea suspensio
relinqueretur, ita nimirum,
ut nisi finita quodocunque
compositione, Clero ad ius-
titiam aditus patere debeat.

Hoc enim * ex eo sequeretur, quòd cum ea compo-
7.
sitione, illorum qui iuri deci-
marum sunt obnoxij, consen-
sum & voluntatem necessa-
riò requirat, possent ipsi in
perpetuum dissentire, ne cō-
positio illa effectum sortire-
tur, atque ita ius decimarū,
vel per indirectam eludere-
tur, vel penitus aboleretur.
Quo quid alienius, quidnè
absurdius dici potest? Quis
enim rerum suarum tam pro-
digus esse censetur, qui rei
debitæ solutionem, arbitrio
sui debitoris committere ve-
lit? alioquin idem fortè eue-
nitur

niret illi, quod cuidam, eligendi stipitis in quo strangu-
laretur. facultatem ipsi faci-
noroso tribuenti, accidisse
memoratur.

8. Quantum * verò attinet
dictæ Constitutionis Anni
1581. ipsa verba, neminem
esse arbitror, qui in alium
sensum ea retorquere possit,
quàm quòd ad proxima Co-
micia referantur; cum ex-
pressè ibi dicatur. *Exequuti-
onem decretorum de decimis ex bo-
nis Nobilium, ad alterum Conuen-
tum suspendimus, ubi etiam com-
positio fieri debet, sine præiudicio
veriusq; partis.* Quod si illa ver-
ba ad alterum Conuentum, nō
de proximo, sed de tertio,
quarto, quinto, aut deinceps
in infinitum accipienda forent;
verecor nē contra vul-
garissima & certissima iura
id fieret, quæ omnes & singu-
los actus prima vice termina-
ri, & infinitatem in iure ap-
primè vitandam esse præscri-

bunt. Sed & illud huic inter-
pretationi, quod ibidem adi-
citur: *in quo Conuentu fieri de-
bet etiam compositio*, optimè
conuenit. Nam si ad compo-
sitionem quodocunque fu-
turam, & non ad certum Cō-
uentum fieret ista suspensio.
nihil certè adiceret hæc ipsa
clausula. Sic dictio *etiam* quā
vulgò constat alterius rei esse
implicatiuam, minimè qua-
draret. Ac multò etiam mi-
nus quadrarent vltima illius
constitutionis verba, *sine præ-
iudicio veriusq; partis.* Nemo
enim existimabit vnquam,
absq; Cleri præiudicio fieri
posse, vt suspensio solutio-
nis decimarum, pro debito-
rum arbitrio in infinitum pro-
trahatur.

Sed esto sanè * quod illa 9.
verba *ad alterum Conuentum*, in
contextu dictæ Constitutio-
nis, non de proximo, sed re-
motiore aliquo Conuentu in-
telligi oporteat, quid iam
Consti-

Cōstitutioni ꝛſeu recessui (vt
vulgò vocant) Anni 1588.
in Coronatione Sereniss: mō
derni Regis promulgato, obi
jci queat, non video: vbi ex
pressè & notinatim id caue
tur, quòd compositio toties
nominata, in proximè sequē
tibus Comitij determinari
debuerit. Licet verò Comi
tia sequenti statim anno, pu
ta 1589. Varſoniæ celebra
fuerint, nullum tamen ea cō
posito nedum exitum habu
it, sed neque vlla ab istis su
spensionis sepius commemo
ratae assertoribus, eius rei fa
cta fuit mentio.

10 Vnde necessario * dicendū
videtur, illos hac sua tacita
dissimulatione, huius iuris be
neficio pro se (vt illi existi
mant) introducto renuncia
sse, atque eo facto, finitam
sublatamq; iam penitus esse
dictam suspensionem, agno
uisse. Atqui certè satis hoc
esse deberet, vt nè amplius in

posterum Ordini Ecclesiasti
co obiectaretur hæc suspen
sio, vtq; iam tandem iuris
dictio Ecclesiastica reassume
retur, & Capitanei officij sui
memores, sententias illorum
præferim pro decimis latas
exequerentur; sed nescio
qua ratione, hoc Lernæi isti
us monstri caput, iuris atque
iustitiæ telo, toties præcisum
atque iugulatum, tam facile
reuiuiscat. Nam * & recenti- 11.
oribus aliquod Comitij, ma
ximæ verò Anni 1607.
item Anni 1609. eandem
cantilenam de compositione
repetitam fuisse liquido con
stat; vbi non iam proxima
Comitia, (quemadmodum
in anterioribus legibus fieri
solebat) sed certum atq; de
terminatum tempus, putà di
es Diuo Martino Episcopo
& Confessori sacratu, eius
dem anni, perficiendæ huius
compositionis causa, autho
ritate publica præscriptus fu
it. Etsi

Et si verò Clerus huius Regni, pro tempore dicque assignato, Varsouiam (vbi negotium hoc tractari debuerat) frequens admodum confluxisset; attamen secularis status vel culpâ vel negligentia id euenit, quò re infecta (præmissa tamen prius ab Ecclesiasticis solenni protestatione) inde discessum sit.

12. Eius verò * protestationis; (nè cui res hæc ignota esse videatur) exemplum, consultò hic adicere volui, cuius is est tenor: Coram Officio & Aâis presentibus Castru: Capitaneal: Varsouien. constituti personaliter Illustrissimi & Reuerendissimi Domini, Petrus Tylicki Episcopus Cracouien. Albertus Bâránowski Episcopus Vladisluien: & Pomeraniæ, Laurentius Gebicki Episcopus Culmensis: necnon Reuerendi Nicolaus Pacz Episcopus Metonien: Suffraganeus Vilnen. Michael Malibowski Abbas Sanctæ Crucis, Sta-

nislau Romiszowski Abbas Paderadisen. Franciscus Lipski, Adamus Nowodworski Canonici Gnesnen. Albertus Bâránowski de Bâránow Præpositus Kóscielnem. Albertus Drwalewski Custos Curzoulouensis. Valentinus Wûrgocki Decanus Leopoliën. Hieronymus Ręczyński Archidiaconus Cracouiensis. Nicolaus Dobrońeski, Andreas Lipski Canonici Cracouiens. Paulus Sczerbic Præpositus Sandomiriën. Ioannes Albertus Grochocki Præpositus Vladislauien. Balazar Miaskowski Archidiaconus Pomeraniæ, Nicolaus Isirinski Cantor Vilnen. Ioannes Gorski Archidiaconus Pulcouien. Melchior Eliasowic Parochus Crosnë. Mednicen: Diœcesis; suo, & aliorum ex omnibus Diœcesibus, ad negotium infra scriptum deputatorum nomine, solenniter protestati sunt. Quia ipsi, nè Constitutioni Conuentus generalis Varsouien. proxime, præteriti citra tamen approbationem quarundam Constitutionum in iisdem Comitijis in præiudicium,

Ordinis Ecclesiastici, inuicis, imò
 inscijs & non consentientibus Sena-
 toribus eiusdem Ordinis vniuersis
 latarum). Refuisse viderentur,
 quā viriq; statui, tam videlicet
 spiritali, quā seculari, sanctū
 est, ut spirituales quidem ex Dia-
 cesis suis, seculares verò ex Pa-
 latinatibus deputatos suos, in pari
 numero, Varsouiam profesto San-
 cti Martini proxime præterito
 mittant, ad tractandum negoti-
 um compositionis inter status spiri-
 tualem & secularem, iam inde à
 multis annis motum, & aliquoties
 diuersis temporibus tractatum; no-
 tissimè autem, modo quo supra di-
 ctum est, pro die & tempore supe-
 rius expressis institueam. Habitis
 primū per omnes Diocesis Syno-
 dis, indiſta etiam Synodo genera-
 li Prouinciali Peerciouien. non
 parando molestijs & sumptibus,
 his vndique periculosis temporibus,
 huc Varsouiam in pleuo ex parte
 sua numero conuenerunt, paratiq;
 fuerunt ad omnia, quacunque ad
 complanandas differentias verinq;

inter status spirituales & seculares
 exortas, recinendamq; charitatem
 fraternam. & Republicæ tran-
 quilitatem spectare videretur. Sed
 cum iam rem ipsam aggredi instita-
 erent, animaduertentesq; magnā
 partem deputatorum secularium,
 tam ex Senatorio, quā Equestri
 ordine ex præcipuis Palatinati-
 bus, quos potissimū hoc negotiū
 compositionis concernere videba-
 tur, desiderari: ita ut qui præsen-
 tes aderant, obſtante maioris pare-
 tis absentia, nihil se posse in eo ne-
 gotio tractare, iudicarent. Ordo
 que spiritalis videret, ad eam cō-
 positionem totam fere partem,
 cum qua negotium compositionis
 tractandum erat, abesse. Magna
 cum animi dolore à re toties tenta-
 ta supersedere coacti sunt. Quapro-
 pter quemadmodum in consensu cō-
 muni coram ijs, qui præſentes adeo-
 rant protestati sunt, ita iterum aeo-
 que iterum, coram Officio præſenti
 solenniter protestatur, tam suo,
 quā totius Ordinis Ecclesiastici
 Regni Polonia, & Magni Ducæ

causæ Lichuania nomine, quod non per illos stetit, quominus præmissæ effectum suum sortita fuerint, sed per eos, qui ex Ordine seculari ad tractandum negotium præfati non conuenerunt; præcauendo hac in re indemnitati iuris sui, quod hic & ubiq; quolibet loco & tempore, coram quibuscunque instantijs & iudicijs, saluum & integrum esse volunt. Quæ quidem protestatio ad Acta præsentia suscepta est Actum &c.

Hinc itaque facile iudicari potest, cuius culpa id acciderit, quominus dictæ compositioni finis impositus fuerit; Ecclesiasticis certè, vel ob eam causam adscribi ea culpa non potest: siquidem & si huic compositioni, (que de rebus tantum controuersis ac dubijs, non autem de certis, & iusto atque proprio iure, ad aliquem pertinentibus regulariter fieri solet) legibusque de ea sancitis nunquam consenserint, quinimò expre-

se & solenni ritu contradixerint; attamen fraternæ charitatis cum Statu & Ordine seculari conseruandæ causâ, etiam hac in parte illi hanc gratiam præstare cupiebant, si non tot variis artibus simulata huins compositionis negotium, toties elusum fuisset. Quare, vt hanc totam disputationem de compositione, eiusque prole genuina suspensione concludam, nihil magis sacris præceptis atque institutis, Regniq; legibus consentaneum, nihil rectæ rationi conducibilius, nihil deniq; Christiano homine dignius esse existimo: quàm vt decimæ, quibus iure debentur, sine fastidio, atq; scrupulosis istiusmodi quæstionibus oïssis, dependantur. In quo, si nō duros nec difficiles nos præberemus, & affluentiam omnium rerum ipsi abundarem, & Cler' à talibus vexationibus immunis, Dei ministerio

sterio vocationiq; suæ impē
suis vocaret Maiores ēim nostri
inquit sanctus Augustinus
ideō copijs omnibus abundabant,
quia Deo decimas dabant, & Cae
sari consuetum reddebant; modo au
tem, quia discessit deuotio Dei, ac,
cedit indectio fisci. Nolumus par
ticipare cum Deo decimas, modo autē
totum colligitur.

QVÆSTIO III.

De Iurisdictione Ecclesiasti
ca, & an causæ de decimis
coram seculari Iudice tra
ctari debeant?

SUMMARIA.

1. Clericus potest conuenire laicū
coram Iudice Ecclesiastico.
2. Decimarum causæ ad forum
spirituale pertinet.
3. De decimis quatenus agitur in
re petitorio, censetur pro re
spirituali, secus, quando agi-

tur possessorio.

4. In Regno causas de decimis so
li Iudices seculares cognoscunt.
5. Iurdictio Ecclesiastica quo
modo olim Ordini sacro consta
bat
6. Statutum Sigismundi Regis au
ni 1543. abrogatum sit, necne?
7. Adnotatio compilatoris Sta
tutorum Regni, de obrogatio
ne Statuti Anni 1543. quomo
do intelligenda sit?
8. Constitutiones quædam Statu
to Herborti adiectæ, non v/2 a
deo receptæ sunt.
9. Inhibicio Sigismundi Augusti
Regis, Anni 1565. exequutio
nem decretorum de decimis pro
latorum, impediuisse videtur.
10. Modus atque forma condeno
darum legum in Polonia.
11. Inhibitioni Sigismundi Augu
sti Regis, ordinem Ecclesiasti
cum coeradixisse, probatur.
12. Authoris conclusio, quod ob iur
isdictionem Ecclesiasticam
impeditam grauissimis scelerib
us fenestra aperiat.

Regu.

Q VÆSTIONVM P VBLICARVM 41

1. **R**egulariter * Clericus potest conuenire laicū coram Iudice Ecclesiastico, quando agitur de re Ecclesiæ vel Clerici; per textum in cap. Si Clericus 3. tit: de foro competenti. Ratio est, quia ex mala detentione, quæ in dubio præsumitur, ex quo res est Ecclesiæ, pro sacrilegio censeri debet; prout in cap. Cum sit. 8. in verbis: In fauorem Ecclesiæ est introductum, ut malefactores suos, qui sacrilegi sunt censendi, venerabilium locorum rectores, possint sub quo voluerint Iudice conuenire: tit: de for. comp: disponitur. Sacrilegium verò crimen esse Ecclesiasticum cap. in Canonibus 57 caus. 16. q. 1. probatur.

2. Ac proinde, * quia decimæ sunt res spirituales, & re ditus Ecclesiæ, per textum in cap: Tua in verbis: Porro, cum laicis nulla sit de spiritualibus condendi vel disponendi facultas,

imperialis concessio, quantumcunque fiat generaliter, nomen potest à solutione decimarum eximerè, quæ diuina constitutione debetur, tit: de decimis, primitiis, & oblat: iure merito decimarum cotrouersia, ad forū spirituale, seu ad Ecclesiasticum Iudicem, pertinere debent, siue reus sit clericus, siue laicus, per textum in cap: Dispendiosam. Clement. de Iudic: & in cap. Literas. de iuram: calum: & tot tit: de decimis Fallit enim illa regula, quod Actor sequi debeat forum rei cap: Cum sit. 8. tit: de foro competendi.

Quod tamen * catenus verū esse dicendū videtur, quatenus de iure, (an videlicet decimæ debeantur) non autē de facto, quæstio est. Nā si cotrouersia incidar, de tardata vel prorsus de negata solutione decimarū, de eoludex quoq; laicus rectè cognoscere potest, quia decimas nō esse solu

F tas

tas; quæstio meri facti est, per tex: in l. asseruatio Cod. de non nuntiat: pecun. Et ita communiter D. D. tenent, id que ex authoritate glossæ, in cap: *Literas*. de iuram: calum: quæ asserit, possessionē etiam quarumcunq; rerum spiritualium, non esse spirituale quid, sed temporale; quia licet respectu Ecclesiæ agatur non tamen de iure spirituali quæstio est, sed tantū, super factō quæritur, an talis vel talis Clericus fuerit in possessione percipiendi decimas: argum: cap: fin: tit: de iudic.

Cæterum apud nos * in Regno, hoc præsertim rerum statu, quo ferè status Ecclesiastici deterior conditio facta videtur, licet summo quodam iure, causæ de decimis utroque casu, tam videlicet in petitorio, quam in possessorio, coram secularibus Iudicibus agitari soleant: id tamē contra iura Regni, perpetuo

amque consuetudinem fieri certissimum est.

Olim siquidem * iudiciū. de decimis, sicuti & de alijs ad religionem pertinentibus causis, nulli alij, præterquam Ecclesiastico Ordini competuisse clara & admodum evidenti Regis Sigismundi lege, Cracoviæ, Anno Domini 1543. (quæ in Statuto Herborni, sub verbo; *Spirituali*. extat) sancita, sufficientissimè probatur. En ipsa legis verba clara & perspicua. *In primis*, inquit Sigismundus Rex ad spirituale iudicium pertinet iudicare differentias religionis, hæreses videlicet, schismata blasphemias contra Deum, & Apostasias, pro decimis, septem Sacramentis Ecclesiæ, veneficijs, Sacrilegijs, & Simonia, &c. Quinimò ut præfecti arcium (quos nostri Capitaneos vocant) decreta seu censuras Ecclesiasticas, eo nomine contra usurpatores seu detento.

per.

perres decimarū promulgatas, omnino exequi tenerentur, iam olim Vladislaum Iagellonem Cracouiæ Anno 1433. & post modum Casimirum filium ipsius Petricouiæ Anno 1458. statuisse, expressa Statuti verba declarant: quæ sic se habent: Nos igitur inquit Vladislaas, qui intensis desideriiis prædecessorum nostrorum exemplo, tanquam tutor & conservator iurium, libertatum, & privilegiorum in Ecclesia, personarumq; sibi subiectarum, propagationem libertatis Ecclesiæ ex debito affectamus, ad executionem debitam statutorum huiusmodi procedere cupientes; (cum frustra conderentur leges, nisi executioni debitæ demandarentur, ex quo etiam, quos timor Dei & muneris spiritualis à malo non reuocat, pena temporalis debet coercere) presenti nostro Regio decreto, de cōsilio & unanimi Prelatorum & Baronū nostrorū voto, scientia & assensu, volum⁹ decernim⁹ & firmissime & irrefragabiliter

perpetuò observari pollicemur, statuimusq; & ordinamus, per præsentem: ut dum aliquis indigena Regni nostri, cuiuscunq; status & conditionis existat, propter raptū decimarum, vel aliorum rerum Ecclesiasticarum occupationem, aut ratione excessuum quorumcunq; suis etiam in contumaciam, de non parendi iuri, & mandatis Sanctæ Ecclesiæ, sententia excommunicationis iuste fuerit innodatus, ipsaq; ultra annum legale, pertinaciter sustinuerit nec curauerit ad gremiū S. Matris Eccl: redire, & pro excessu debitū emendā exhibere; ex tunc Anno huiusmodi elapso, omnia bona eiusdem excommunicati, mobilia & immobilia, quæ tunc possideret. debent recipi per locorū Capitaneos, quibus subiacent, & apprehendi, tenenda & possidenda ita diu per Capitaneos huiusmodi, quousque per eosdem excommunicatos, vel Capitaneos memoratos, de huiusmodi bonis, damna vel valor rei ipsi silesis vel iniuriam passis, plenarie exoluantur. Quibus solutis, bo

na prælibata præfatis excommuni-
catis, non nisi absolutis, decerni-
mus vice versa rescindenda per Ca-
pitaneos prænotatos. Mandamus
igitur omnibus & singulis Regni
nostri Capitaneis, & Vicegerenti-
bus eorundem, quatenus ad cõpescen-
dãtaliũ excommunicatorum percio-
natiã, duritiã, & temeritatẽ
præmissa nostra saluberrima decreta
executioni debita debeant deman-
dari per petuũ & in auiũ, totiens,
quotiens per prælatos, aliasq; perso-
nas tam Ecclesiasticas, quã Secu-
lares, super hoc fuerint requisiti &
moniti. Quod si præfati Capitanei,
Tenuariiq; nostri, aut loca tenen-
tes eorundem, pro tempore existiẽ-
tes, in executione præmissorum tar-
di fue rint, vel negligentes, & cõ-
ip̃s omnes, probuiusmodi negligẽ-
tia per loci ordinarios iaculo anã-
thematis indulgemus feriendos.
Alexander quoque Rex ex-
pressẽ testatur, se ad infor-
mationem subditorum suorũ,
spiritualium & secularium,
decisionem de corpore iuris,

& delibris Ecclesiæ Docto-
rum, super statuto Prouinci-
ali Guesnen: de raptu deci-
marum, & inuasioue bono-
rum, tum & violctione per-
sonarum Ecclesiasticarum,
per Venerabilem Nicolaum
Kotficz Archidiaconum Po-
snanien: & Canonicum Gne-
snen: collectam, Priuilegijs
communibus adscripsisse;
prout id instituto, sub litera
Spiritualis videre est. Quid
quæso his sanctionibus po-
test extare liquidius & euide-
tius? & ne quis minus legiti-
maseas appellare possit, ip̃i
Principes omnium Ordinum
consensu latas esse asseuerant,
atque etiam in librum sta-
tutorum relatas, vt cæteras om-
nes, ita & has quoque vni-
uersi Ordines suo suffragio
comprobarant. Extat etiam
apud Dlugosium, clarissimũ
& vetustissimum huius rei te-
stimonium, cuius in quæstio-
ne præcedenti facta est men-

tio. Cùm eim tempore Boleslai Regis, Anno videlicet, 1022 Nobiles quidam, decimarum pendendarum consuetudini refragarentur, nec Ecclesias frequentarent, (verba sunt Dlugossi (ministros & sacerdotes de eorum Ecclesiis pellerent: Boleslaus Rex, gliscientem conspiracyem in ipso suo exortu, extinxit, ne minceum impediante, quin adiuuantibus potius vniuersis, authores illi (inquit idē) missis militibus comprehendit, & capita conspiracyem, partim capitali supplicio extinxit, partim verberibus multauit. Ex his omnibus liquet Ordinem Ecclesiasticum sine omni controuersia, iurisdictionem suam, maximè verò: in causis decimarum, iam inde à tempore susceptæ religionis exercuisse. Cuius rei ex vetustissimis Poloniæ Regum, & aliorum Principum priuilegiis; tum ex munimentis, A-

ctisq; publicis, plurima possent adferri testimonia; quæ breuitatis studio lubens prætereo. Equidem * non ignoreo, sciolos quosdam abrogationem dictorum iurium & Constitutionum, præsertim verò illius Statuti Sigismundi Regis Anni 1543. allegare, eoque argumento, tanquam validissimam aliquam machinam, iura & priuilegia, atque adeò iustissimam hanc Ordinis Ecclesiastici causam expugnare, & penitus conuellere velle. Statutum (inquunt illi) Sigismundi Regis Anni 1543. abrogatum esse constat, per filium ipsius Sigismundum Augustum Regem, idq; Constitutione Anni 1550. per ea verba: *Ad petitionem Nunciorum Minoris Polonia, Statutum Anni 1543. in suo robore reservamus ad aliam Conuentum, quousq; aliquid melius iure communi statuamus.* Demirari certè satis nequeo,

istostalia comminisci, quasi
verò hoc pacto abrogari so-
leant leges, per ea nimirum
verba, *in robore conseruamus*:
quin potius, istis verbis Con-
stitutiones prædictæ, tan-
quam denuo latæ, ac reuera
confirmatæ, censerì debent.
Ea enim verba ex generali
confirmatione, rursus per
Sigismundum Augustum in
Conuentione generali Petri-
couren: eodem Anno 1550.
facta, excerpta esse videntur.
Quod autem attinet, vltima
eiusdè constitutionis verba,
quousq; aliquid melius statuamus.
Nec ista dici possunt abroga-
toria. Neque enim talis est a-
brogandæ vnus alicuius le-
gis forma, sed omnium opti-
marum legum conditio, vt
tam diu valeant & obseruentur,
donec meliores atque
vtiliores inuentæ fuerint,
quæ quoniam in hac materia,
nec meliores, nec deteriores
aliquæ sunt posterius latæ,

ideò priores iure merito in
sue robore permanere debent;
non enim temeritate hominū,
dignitas legum amittitur.

Verum * adhuc, prædi-
ctas Constitutiones esse abro-
gatas iidem contendunt;
quòd in libro Statutorum ab
Herberto digestorum, in
calce ipsius libri, seu potius
in charta extrema libro appli-
cata, per Authorem, vel (vt
quidam existimant) Typo-
graphum, in admonitionib⁹
ad Lectorem, circa ipsum va-
le, annotata sint hæc verba:
*Porro quoniam Constitutio-
nes Anni Domini 1543. abro-
gate sint, non tamen eas suppre-
mendas esse patauimus: propterea,
quòd aliquando latæ fuerant; tan-
dè vale, opera nostra nō ingratus.*
O validam & perquam gra-
uem probationem Typogra-
phum vel vt hoc etiam ipsis
concedamus, authorē ipsū ex
tra codicē Statutorū, quini-
mò extra margines libri titulo
& ca.

& capite nullo, nulla, allegata authoritate, ex solo rumore, seu potius opiniōe aliqua, fixisse vel refixisse legem qui etiam si millicies annotasset, latam vel abrogatam esse aliquam legem, nou autem expressisset, è quo Rēge, quo tempore, | quo in | loco lata, vel abrogata esset; tale scriptum tanquam priuatum, & nullo fundamento nixum, nullam quoque authoritatē acquirere posset. Non enim authoris censura, neque typi imponunt, nomen legibus, sed legitima authoritas Regia, & consensus omnium Ordinum: sola efficiens est legum causa. Hæc illis vim & authoritatem plenam tribuunt, etiam si non typis excusæ, sed manu scriptæ leges fuerint. Cuius sanè* rei, etiam illud non postremum argumentum esse potest, quod in libris Statutorum eiusdem authoris, nouiter Zamoscij Anno 1597

excusis, ad calcem libri, post ipsam conclusionem statutorum ab authore factam, singulares quædam leges, à Magnifico viro Domino Ioanne Felicæ Herborte, dicti authoris filio, in publicem prolatæ, huic eidem codici Statutorum adiectæ adscriptæque sint; quæ etsi ex vereribus (vbi ibidem, assertitur) legum codicibus excerptæ, tempus, locum, & authoritatem Regum adscriptam habeant, Regnicolisq; apprimè vtilis, & necessariæ videantur; attamen quia extra volumen ipsarum legum, atq; ad eò extra corpus dictorum Statutorum adiectæ sunt, paruum, aut omnino nullam in iudiciorum subselliis, fidem, authoritatemque illis dari videmus. Quanto igitur minoris, vel potius nullius authoritatis esse debent eæ, quæ in extrema charta, etiam post adiectionem reperiatarum legum, incertum ab authore, nē,

authore né, an à calcographo
adscripta sunt. Sed his ad-
9 huc* fortè non contenti, isti
ordinis Ecclesiastici suggilla-
tores, inhibitionem Sigismū-
di Augusti Regis, Anno 1567
Petricouiae editam, quā ille
vetuisse visus est, ne decreta
iudicii spiritualis, Capitanei
exequerentur, audacter & cū
tripudio quodam obliicient?
At simul fateantur necesse est
hanc siue inhibitionē, siue Cō-
stitutionem potius dici ma-
lunt, legibus Regni, privile-
giis Cleri, adeoque iudiciorū
iuribus, repugnare, nullamq̃
vim habere, ad leges antiquas
sanctē atque religiosē latas
abrogandas. Si enim edictum
illud Sigismundi Regis inhi-
bitio est, prout reuera (siqui-
dem ius & iustitiam, in graua-
men & praeiudicium quærē-
tium fieri prohibet) rectē eo
nomine appellari potest, illā
ex diametro repugnare Casi-
miri, Ioannis Alberti, Ale-

xandri, & Sigismundi Regū,
atque adeo ipsius Sigismundi
Augusti legibus, de inhibitiō-
nibus in iudiciis non admittē-
dis promulgatis. quæ in Sta-
tuto, sub verbo *Inhibitio*, re-
censentur. Vnde etiam tūm,
cū esse ceperat, nullius robo-
ris nulliusuē momenti eam fu-
isse, & nunc quoque inualidā
esse, quis dubitare potest?
Quod si mutato edicti seu
mandati huius nomine pro-
prio & conuenienti, non inhi-
bitionem, sed constitutionem
magis appellare lubeat, non
video qua ratione nomen au-
thoritatemque publicæ legis
ea sortiri possit? Si quidem
antiquissimis huius Regni
moribus, modus atque for-
ma condendarum legum, ea
præscripta sit, vt nonnisi,
illæ, quæ de consensu omni-
um Ordinum, tam videlicet
Spiritualium, quam Secula-
rium constitutæ sunt, vim le-
gis habeant, & pro iustis at-
atque

atque legitimis Constitutionibus reputentur. Longum esset singularum legum verba & sententias adducere, minusque necessarium videtur; sunt enim sub vno eodemque titulo, in codice Statutorum, sub verbo *Constitutio*, comprehensa; vnum saltem illud Alexandri Regis decretum, in Radom: Anno 1305. latum, probande eius rei causa, hic adijcere lubet, cuius hæc sunt verba: *Quoniam iura communia & Constitutiones publicæ non vni sed communem populum afficiunt, itaq; in hac Radomienſi Conuentione, cum vniuersis Regni nostri Prælatiſ, Conſiliariſ, Baronibus, & Nuncijs terrarum, æquum & rationabile conſuimus, ac etiam ſtatui- mus; deinceps futuris perpetuis temporibus, nihil noui conſitui debeat, per nos, & ſucceſſores nostros ſine communi Conſiliariorum, Nuntiorum terreſtrium conſenſu, quod fieret in præiudiciuſ Grauiamenſis Reipublicæ, & damnum atq; incō-*

modum cuiuſlibet priuati, ad in- nouationemq; iuriſ communis, & publicæ libertatiſ. Quod itidem Sigismundus pri- mus Rex, Anno 1538. Petricouiæ cōprobat his ver- bis: Constitutiones nouas, non ni- ſi cum Conſiliariorum (puta ſpiritualem & ſecularium) ac Nuntiorum terreſtrium conſenſu, ſecūduſ Statutuſ Alexandri faciemuſ II.

Eius* verò inhibitioniſ, (nā legis nomen vix meretur,) vnum tantum modò ordinē, nempe ſecularem, authorem & ſuffragatorem extitiſſe, vel ex ipſius inhibitioniſ cō- textu perſpici poteſt; Eccle- ſiaſticos verò, (puta Episco- pos) non modò publicè eidē contradixiſſe: verum etiam de grauiamine, (vt loqui ſole- mus) proteſtatione ſoleniter præmiſſa; vim videlicet Or- dini ſuo inferri, omneſ ex Se- natu diſceſſiſſe. Extat ſiqui- dem in Archiuio Eccleſiæ Graconſiſ eius rei diplo-

ma, sub inscriptio manus pro-
priae & sigillo eiusdē Regis.
Cuius tenorem hic inserendū
censui.

*Sigismundus Augustus Dei gra-
tia, Rex Polonia, Magnus Dux
Lithuania, Russia, Prussia, Mas-
souia, Samogitia, &c. Dominus
& heres. Significamus tenore prae-
sentium quorum interest, vniuersis
& singulis, praesentibus & futuris,
harum notitiam habituris. Quomo-
do constituit personaliter coram no-
bis in praesentia Senatorum, ac Nū-
ciorum Terrestrium in moderna
Conuēctione Generali Petricouien-
congregatorum, Reuerendissimi
in Christo Patres Domini, Dni Ia-
cobus Vchanski Dei gratia Archi-
episcopus Gnesnen: Legatus natus,
& Regni Pololonie Primas, Phi-
lipus Padniewski Cracouien: Ni-
colaus Wolski Vladislauien: Adā
Konarski Posnanien: Albericus
Scarozrzebski Chelmen: Dionysius
Seezygniowski Camenecen: Epi-
scopi, nomine suo, & aliorum
Reuerendiss: Dominorum Episco-*

*porum absentium, ac totius Ec-
clesiae Ecclesiastici & Spiritualis Re-
gni nostri, productis & exhibitis
factis & inscriptis, certis suis scri-
ptis, & solennibus protestationi-
bus etiam verbo ibidem factis, &
inheren: suis prioribus protestati-
onibus, ante biennium; videlicet
Anno Domini Millesimo Quingē-
tesimo Sexagesimo Tercio, solen-
niter, publice, & per expressum
protestati sunt, & dixerunt Quod
quancumque in ipsis factum est, nequa-
quam consentire possunt, neq; con-
sentire in ea placida, Constitutio-
nem, Decreta, seu declarationem
quacumque in prauidicium Eccle-
siarum Dei, & status Spiritualis
hac Conuentione generali quomodo
libet facerentur contra iura & li-
bertates Ecclesiasticas, sacris Cano-
nibus munitas, & in derogationem
libertatum, & immunitatum Eco-
clesiasticarum totius provinciae, &
omnium Ecclesiarum Regni, lice-
ris. Priuilegiis Statutis, Constitu-
tionibus, & indultis, per olim Seres-
simum Principes, & Domino
Duces*

Duces & Reges Polonia, Ecclesiis
 ipsis, & personis earum legitimè cō-
 cessarum, per eosdem Duces & Re-
 ges, cum vsum concinuum ab antio
 quo approbatarum, quibus publicè
 & legitimè cautum & prouisum est
 nullas videlicet debere fieri in eodē
 Regno Constitutiones, placida, &
 Ordinationes, nisi de omnium Con-
 siliariorum consensu & voluntate,
 & etiam, quod nullus status in alte-
 rum, libertatibus, & immunitatibus
 gaudens, in eam libero Regno
 potest de iure quicquam noui, præ-
 fertim contra immunitatem & li-
 bertatem alterius constituere & lau-
 dare, nouasq; leges & Statuta con-
 dere, per quod alter status grauari,
 & in suis libertatibus opprimi
 possit: & præsertim, quod
 contra fidei Catholica, & Ec-
 clesie Sancte Ordinationem &
 iusticiam fieret alius ni-
 hilominus Senatoribus, nec nō
 certarum Nunciis, præsertim
 Catholicis repugnantibus, remittenti-
 bus, consensumq; suum præfatis Con-
 stitutionibus & Ordinationibus,

Religioni, iurisdictioni, libertati-
 bus, ac immunitatibus Ecclesiasti-
 cis contrariis, denegantibus, immo
 suadentibus & postulancibus, iura
 & libertates Ecclesiasticas, & o-
 mnes dignitates in vigore & robo-
 re suo conseruari. Et insuper proce-
 stantibus, quod nihil omnino Catho-
 lica Religioni, & iurisdictioni, ac
 libertatibus & immunitatibus Ec-
 clesie Spirituales derogare velint, per
 quascunque Constitutiones, seu Or-
 dinationes. Intelligentesq; & an-
 maduertentes supradicti Reueren-
 Domini Archiepiscopi, & Episco-
 pi, in præsentī Conuentione nonnulla
 la Statuta & Constitutiones & plac-
 cita, ad nonnullorum Senato-
 rum & Nunciorum status se-
 cularis instantiam, contra reli-
 gionem, iurisdictionem, immu-
 nitates Ecclesiasticas ordini-
 nisq; sui & Ecclesiarum fieri
 & laudari: præsertim de, & sus-
 per executione Processuum &
 foro Spirituali ad Capitaneos
 loci remitti solitorum & ro-
 boratione seu Confirmatione
 Confir-

confirmatione Constitutionis Piotr-
co: ante biennium edita. Qua quie-
dem Constitutiones in eam vim sunt
facta, ut nulla executio per loci Ca-
pitaneos, Processuum remissorum
& remittendorum ad Capitaneos lo-
corum fieret amplius, manifestè cō-
trariura, libertates, & immunita-
tes Ecclesiasticas, necnon contra
Privilegia & Statuta Regni, im-
mò etiam contra dictam Constitu-
tionem ante biennium editam, pro-
ut ex collatione istarum, ut vocat,
Constitutionum manifestè apparet,
ipsas esse inter se contrarias, &
pugnare (quod aiunt) ex Diamet-
ro. Quamvis alij audeant affir-
mare, quod nihil novi hic statua-
tur, sed idem, quod ante biennium,
nisi quod hæc moderna Constitutio
sit prioris declaratio, Cum tamen
manifestum sit, non esse unam &
eandem rem, neq; declarationem
Constitutionis ante biennium facta,
sed est nova Constitutio biennali pla-
nè contraria, & hoc in eo, quod in
biennali Constitutione contineatur:
quod Nancijs Terreſtres nalu-erunt

intrare in aliquas disputationes cū
Dominis Spiritualibus. Hic verò
in ista constitutione noua, statum
Spiritualium implicant seu ingerūt;
cum tamen nedum sententiati, sed
nec vocati, nec auditi fuerint Spi-
rituales, neq; terminum ullum ha-
bent coram Maiestate Regia ha-
buerint; manifesti verò iuris est,
præsertim in Polonia, neminem cu-
iuscunq; conditionis, nè Iudeum
quidem, extra terminum condemo-
nari legitime posse. Præterea quod
etiam ante biennium factum est, no-
mine Constitutionis vocari non po-
test, sed tantum nomine mandati:
quod in illa Constitutione non extra-
scriptum & Catuimus, constituimus,
vel aliud simile, sed tantum Mā-
damus; neque ullo verbo memin-
it Constitutionis. Et insuper quod
tantum ex consensu Dominorum se-
cularium Consiliorum, ante bien-
nium Regia Maiestas id factum seu
Mandatum scribi iussit, unde ap-
paret ad hæc nunquam consensisse
Consiliarios Spirituales, quemado-
modum protestabantur de præiudic-

etio & grauamine contra prafatum
Mandatum. Postremo quia planū
est, tam ipsum mandatum biennae
le, quod Constitutionem vocant,
quā Statutum Iagellonis in Iodl-
na folio 50. ad quod se ipsum man-
datum refert, nihil de Spiritualibus
continere, tantum de Maieftate
Regia & fubditis, in quibus vtiq;
sunt tam spirituales quā seculares
ideo ius eo iudicio nihil. Processibus
iuris Spiritualis obesse ac derogare
potuit sicut ipsum Statutum Iagel-
lonis, ita hoc mandatum biennale,
vocatū Constitutionis nomine,
quod se ad ipsum Statutum Iagel-
lonis duobus in locis refert plani-
fime. Quis igitur non videat mani-
festam iniuriam, maximum præ-
iudiciū & violationem, seu con-
fractionem libertatum, iurium, &
immunearum statui Spiritualis, &
quod sine ipsorum consensu hæc ita
fiant, tam ante biennium, quā
etiam nunc; primi utique statui in
Consilio Regni, & exinde etiam
iurium statui Spiritualis concessorū,
& diu laudatorum, tam in Conci-

lijs generalibus seu Oecumenicis,
quā per Imperatores Christianos,
& Duces ac Reges Polonia colla-
tis omnibus Spiritualibus, & præ-
sertim Ecclesijs & Ecclesiasticis per-
sonis in Regno Polonia; & quidē
non modo de decimarum, & alia-
rum rerum Spiritualibus annexa-
rum, sed etiam de merè Spiritualium
iurisdictione talis & moderna
Constitutio facta est, quæ omnem
iurisdictionem Spiritualem tollit,
& nihilum redigit, idq; aperte cō-
tra Statuta Regni & Priuilegia
Ecclesiastica atq; Spiritualia pro-
uocabant, & ea ostendebant, ex
quo iam nulla executio in Castro
de Brachio Regali sequitur. Quod
quidem officium Castrense, sicuti
est, etiam vocatur Brachium se-
culare seu Regale, & ob id corā di-
ta Sacra Maieftate Regia & Con-
siliarijs secularibus, ac Terrarum
Nuncijs pro tunc in Conuentione ge-
nerali congregatis solenniter, &
expresse protestati sunt, quod quam-
tū in ipsis sicum est, nequaquam
consensire possunt, neq; consensuere

in ea placita & Constitutiones, quaecumq; in praiudicium Ecclesiarum Dei in hac Conuentione generali quomodolibet statuuntur, contra iura, libertates Ecclesiasticas, olim sacris Canonibus munitas, & per Illustrissimos Duces & Heredes Regni, necnon Serenissimos Reges Polonia, Ecclesiarum & Ecclesiasticis personis legitime & benignè concessas, vix præmissum est coram dicta Regia Maiestate exhibitis, & demonstratis, petieruntq; submisisse dicti Reuerendissimi Domini se circa Priuilegia, immunitates, Constitutiones Ecclesiarum Regni conseruari eaq; executioni debite demandari: & ne in formam Constitutionum & ordinationum eadē placita & Constitutione seu ordinatione spreto Ecclesie, & statui Ecclesiastico praiudiciales in quibuscumque rebus referantur, neque Ecclesias Dei, ac earum ministros afficere quouis modo permittat. Ex his Constitutiones & Statuta Conuentionalia non possunt nec debent, etiam de iure Regni statui & lau-

dari, nisi de mutuo, & omnium consensu tam spiritualium, quam Secularium Consiliariorum. Ideo subiacere non censantur cum vniuerso suo Clero talibus Constitutionibus seu Ordinationibus, quae non fuerint, prout non sunt, omnes de consensu tam Spiritualium quam Secularium Consiliariorum profecta & constituta. immo vt supra scriptum est, per alios Dominos Consiliarios & Nuncios Terrestris, praesertim Catholicos reprobatas. vix praiudiciales religioni, Ecclesie Dei, ac iurisdictioni Ecclesiasticae, & iuribus ac Priuilegiis, nec non libertatibus & immunitatibus Status spiritualis praiudiciales & nociuae. Et ob id iterum, atq; iterum, omnibus quibus melius efficaciusq; debuerunt, protestati sunt, se cum vniuerso Clero, talibus Constitutionibus immunitati Ecclesiasticae contrariis nolle subiaccere. Et ea protestatione sollemnifacita, petierunt à nobis praedicti Reuerendissi-

uerendissimi Domini hanc protesta-
tionem ipsis per nos pro religione,
iurisdictione, immunitate & libero
tate Ecclesiastica, statusq; spiritua-
lis consignari, & de remedio iustitie
Ecclesie Dei, ac Ecclesiasticis per-
sonis in Regno nostro provideri, ac
ipsos cum eorum Ecclesiis & uni-
uerso Clero in iuribus, libertatibus,
& immunitatibus Ecclesiasticis
conseruari & manuteneri. Nos ve-
rò volentes unicuiq; quod suum est
reddere, & agnoscere nos a quæ
Spiritualibus ac Secularibus iura
& priuilegia, immunitates ac libero-
tates confirmasse, tam literis quam
iureiurando nostro: ideoq; ea inuiol-
abiliter conseruare, & manutene-
re debere, & protestationem ipsorū
Reuerendissimorum Dominorum
consignari iussimus: adhaerent si-
mul protestationibus in facie nostra
factis, tam Consiliariorum, quam
Nunciorum Terreſtrium, præsertim
Catholicorum, qui sacra ecclia iura
Ecclesiastica omnia & personarum
Ecclesiasticarum esse voluerunt, &
postularunt: Et ipsos, imprimis

verò Ecclesias omnes, in iuribus
& libertatibus & immunitatibus
earundem plenissime conseruan-
ac manutene: duximus, prout
conseruamus & manuteneri. vos
lumus, & conseruari, ac manu-
teneri per successores nostros
perpetuis temporibus & in æuum
decernimus, in nullo præiudi-
can: neque derogant præfata
iuribus, libertatibus & immu-
nitatibus omnium Ecclesiarum,
in Dominis nostris consistencium,
& personarum Ecclesiasticarum.
In cuius rei fidem & euidentem testi-
monium manu nostra subscripsi-
mus, & sigillum nostrum appendi
iussimus, Datum Petriconie in Ge-
nerali Regni Conuentione die Sab-
bacho ante Dominicam Palmarum
Anno Domini Millesimo Quingde-
cesimo Sexagesimo Quinto, Regni
nostri Trigesimo Sexto Præfatis
Magnificis, Generosis, & Venera-
bilibus Spiskone Iordan de Zakli-
czyn Cracouiens: ac Przemislens:
Camionecensq; Capitaneo, Scanisla-
de Tarnow Sandomiriens: ac Syra-
diens:

dien: Ostrzeßouienq, Capiteano,
 Ioanne de Slußerwo BrzeßEn: Ko-
 minen: Miedzirzecensiq, Capiteano
 Ioanne Proczowski lunivladislau-
 en: Ioanne de Dambrouica Lubli-
 nen: & Casimirien: Rohatienq,
 Capiteano, Andrea Sieprski de Gul-
 eżewo: Rauen: & Capiteano Plocē
 Palatinus, Seanislao Myszkowski
 de Mirow Sandomirien: Cracouien
 Generali, Rahnienq, Capiteano,
 Georgio Konarski Calissien: Ioan-
 ne Thomicki Gnesnen: Ioanne Lu-
 tomirski Siradien: ac Lancicien:
 Radomienq, Capiteano, Iacobo Lao-
 soczki Lancicien: Rapháele Dzia-
 lynski BrzeßEn: & Brodnien: Ca-
 piteano, Floriano Zebrzydowski
 Lublinen: ac Sandecen: Capita-
 neo, Anselmo Goscomskij Plocen:
 & Capiteano Rauen: Seanislao
 Wolskj Rauen: Curia nostra Mare-
 salco, & Capiteano Krzepien:
 Seanislao Sobek á Suleiow Sande-
 cen: Regni nostri Thesaurario
 ac Malogosen: Capiteano, Seba-
 stiano de Milec Vislicen: & Capi-
 taneo BrzeßEn: Casparo Zebrzy-

dowski Rogoznen: Ioan Sirakom-
 skj Landen. Curia nostra Refe-
 rendario, & Przederen: Capita-
 neo, Ioanne Tarlo Malogosen: &
 Capiteano Pilzenen: Francisco
 Rusocki Naklen: Alberto Czarn-
 kowski Santocen. Castellanis: Va-
 lentino Dēbinskj Regnj nostri Cā-
 cellario, ac Lubomlien: Capita-
 neo, Petro Myszkowski Regnj no-
 stri Vicecancellario, Decano Cra-
 couien: Gnesnen: Plocen: Lanci-
 cien: Varßanienq, Proposico, Sea-
 nislao Karnkowskj Secretario
 Maiore & Curia nostra Refe-
 rendario, Cantore Gnesnen: Scholz
 Lancicien: Iacobo Paczynski Deo-
 cano Vladislauen: Proposico
 Crusujcen: & Andrea Prze-
 rembskj Gnesnens Cracouiensiq,
 Cāonicotū & Nuncii Baronib⁹,
 ac aliis plurimis fide dignis circa
 premissa existētib⁹.

Sigismundus Augustus Rex.

His itaque tot & tantis le-
 gum grauiissimis authoritati-
 bus, benè perpēsis, necessariò
 fatendum est, eam qualemōū
 cunq;

cunque inhi bitionem, nullus debere esse momenti atq; ponderis ad Ecclesiasticam iurisdictionem, vel imminuendam, vel infirmandam

² Equidem multò satius. consultiusque agi existimarem, si pristina illa sacro ordini cōstaret authoritas & iurisdictione. Non enim grassarentur inter homines, tot immania scelera, puta, blasphemix, sacrilegia, hæreses, & his similia, quibus grauissimè offenditur diuina bonitas, nimirū, si brachium seculare suum Ordini Ecclesiastico præstaret officium, alioquin verendum, est ne aliquando diuina ultione infligente pœnas, cōlicentiæ deueniatur, ut diuina humanaque iura violentur ac perturbentur omnia. Quod ne accadat, secularis potestatis est prouidere. Hoc enim illi onus diuina lege incumbit ut, quæ iudices Ecclesiastici diuino numini aduersari, pœ-

nifq; digna censuerint, ea ipsi seuerè vindicent. Reges enim atque eadem ratione cæteri Magistratus Politi, Ecclesiæ nutritij sunt; Et ait Cap. 49. Debent ergo illi seruire, eamq; tueri ac defendere, ac veluti terrenum Regnum, (ut diuus Gregorius inquit) cælesti debet famulari.

QVÆSTIO IV.

De foro Spiritualium, & an Clerici apud Iudicem secularem conueniri debeant?

SUMMARIA

1. Clerici à Iudice laico, iudicari non possunt.
2. Clerici in criminalibus causis, quando coram Iudice Ecclesiastico forum sortiuntur.
3. Clerici iure præsertim nouo, fori Præuilegium concessum.
4. Clerici fori Præuilegio renuntiare non possunt.

H

5 For

5. Fori privilegium Clerici, nū in causis tantummodo persona libus forciantur.
 6. Ecclesiasticus Ordo in Polonia, passim in omnibus rebus libas causis foro seculari subest.
 7. Spirituales in quibus causis, iuxta dispositionem Statutorū Regni, coram Iudice seculari cōueniri possunt.
 8. Ecclesiasticos in Regno etiam in personalibus foris habere in Iudicio seculari, quidā contendunt.
 9. Statuti Vladislai Regis, Annis 4 2 2. plana & perspicua interpretatio.
 10. Iura Canonica, quanta apud omnes auctoritatem esse debent.
 11. Iudiciorum diuersa subsellia in Regno Polonia.
 12. Appellationes ad Curiam Romanam an prohiberi possint?
1. Clericos, * coram Iudice laico regulariter conueniri

ri non posse, sed coram suo Iudice Ecclesiastico, tam à sui ordinis hominibus, puta Clericis, quàm à laicis conueniendos esse, iura non solum Canonica, sed Civilia quoque attestantur. Ecture quidem Canonico clarè admodum ea de re dispositum. in cap: Nullus 2. ibi Nullus Indignum, neq; Presbyterum, neq; Diaconum, aut Clericum ullum, aut minores Ecclesia, sine permissu Pontificis per se distringere aut condemnare presumat. Quod si fecerit, ab Ecclesia Dei, cui iniuriam irrogare dignoscitur, eam diu sit sequestratus, quousq; reatu suū cognoscat & emendet, tit: de foro competē. Quod non * solum in Civilibus, sed in criminalibus quoque causis, (non obstante in contrarium consuetudine) obseruari, patet ex textu in cap. Clerici 8 ibi: Cum Imperator dicat, quod leges non dedignatur sacros Canones imitari, in quibus generaliter traditur, ut de omni cri-

crimine Clericus debeat corā Eccle-
 siastico iudice cōueniri, nō debet in
 hac parte Canonibus ex aliqua
 consuetudine praeiudicium gene-
 ri, tit. de Iudiciis. Quamuis
 alioquin, ob crimen aliquod
 commissum, depositionis, at-
 que excommunicationis, ac
 deniq; anathematis pœna. (si
 nimis inculpatus de cri-
 mine incorrigibilis appareat)
 subsequuta, Clericus per Iu-
 dicem secularem comprimen-
 dus sit, per text: in cap. Cum
 non ab homine g. in verbis Quod
 si depositus incorrigibilis fuerit,
 excommunicari debet. deinde cō-
 tumacia, crescente, anathematis
 mucrone feriri; postmodum vero si
 in profundum malorum veniens cō-
 tempserit quum Ecclesia non habe-
 at ultra quid faciat, nē possit esse
 ultra perditio plurimorum, per se-
 cularē cōprimendus est pœstata
 &c dicto tit. de iudiciis Neq;
 tamen etiam hoc casu te-
 netur Iudex Ecclesiasticus ta-
 liter depositum tradere Iudi-

ci seculari, sed ipse Iudex se-
 cularis debet eum comprehē-
 dere, per text: in cap: Etsi Cle-
 ricus 4. ibi Sed non debet quemlibet
 depositum tradere Iudici seculari
 pro suis excessibus, cum sit suo fun-
 ctus officio, nec duplici debeat ipsi
 constitutione concurrere. dicto ti-
 tulo de Iudiciis.

Iure quoque * Ciuili, præ-
 fertim nouo Iustimaneo, hanc
 fori praerogatiuam, clericis
 in vniuersum concessam attri-
 butamq; esse, pluribus eiusdē
 iuris legibus, probari potest,
 sed breuitatis studio cæteris
 omissis, vnam saltem Impera-
 toris Friderici constitutionē,
 quæ habetur in auth: Statui-
 mus Cod. de Episc: & Cleric
 hic adicere lubet. Statuimus,
 inquit Imperator, ut nullus Ec-
 clesiasticam personam in crimina-
 li questione, vel Ciuili, trahere ad
 Iudicium seculare presumat, contra
 constitutiones Imperiales. & Ca-
 nonicas sanctiones: Quod si actor
 fecerit, a suo iure cadat, iudicatu

non teneat, & Iudex de iure
potestate iudicandi priuetur.
Eandem Iustiniani quoque
Imperatoris hac de re fuisse
sententiā, apertissimè liquet,
idque ex textu in auth: Cleric
cus ibi. Clericus quoque in lites
pulsatus pecuniaria causa, prius
apud Episcopum conueniatur, per
quem sine damno causa decidatur.
Cod. de Episcop. & Cleric.
Quibus itidem adstipulatur,
alia eiusdem Imp. nouella
Constitutio, cuius hæc sunt
verba: *Causa, quæ fit cum Mona-*
cho, vel cum muliere qualibet in
Monasterio cōsistens, nō apud Iudi-
cem Civilem ventiletur, sed apud
Episcopum, qui de persona presen-
tia, quod conuenit, statuet, siue
per Abbatem, vel Antistitem vel
per alios hoc fieri debeat, qui secun-
dum legē rē dispositō, & sacras regu-
las, salua debita persona reuerētia.
auth: *Causa* Cod: eod. Et re-
uera, (vt cum imperatore Iu-
stiniano loquar) indignum
est, sacerdotes & religiosos
viros turbulenta obseruatio-

ne prætorij vacare, vbi neq;
eis beatitudinis honor debi-
tus reseruetur, neque Orato-
rum adfluens in defensionib;
copia, præstari queat.

Ac proinde, etiamsi Cleri-
cus iurisdictionem secularis
Iudicis prorogare vellet, nec
quaquam id ei permisum est.
Ratio, quia cum hoc benefi-
cium seu priuilegium fori nō
sit personale, sed toti Ordini
Ecclesiastico publicè in-
dultum, renunciatio seu pro-
rogatio istiusmodi, siue ex-
pressa, siue tacita, absque con-
sensu superioris facta, nulli-
us est momenti: de quo expre-
ssus textus in cap. Si diligenti,
12 § fin. ibi. *Manifestè patet,*
quod non solum inuici, sed etiam
voluntarii pacisci non possunt, ve
secularia iudicia subeant, cum non
sit hoc beneficium personale, cui rē
nunciari valeat. sed potius toti
Collegio Ecclesiastico sit publicè in-
dultum, cui, priuatorum pacto, de-
rogari non potest; tit: de foro
comper.

, vbi neq;
onor debi-
ue Orato.
fensionib;
tat.
mi Cleri
secularis
vellet, nec
nium est.
oc benefi-
um fori nō
ori Ordī
ubice in
o seu pro-
sue ex-
que con-
ta, nulli-
quo expre-
di diligenti,
esse parat,
sed etiam
possunt, ve-
ne, cum non
nale, cui res
porius et i-
publice in-
m patet, de-
t. de foro
compet.

compet. Pro quo factit etiam
textus, in cap. Significasti. 18
in verbis: *inquisitioni tue saliter
respondemus, quod licet principum
consensus, eum qui iurisdictioni
præesse dignoscitur, suum possit iu-
dicem constituere; Clerici tamen in
iudicem non suum, (nisi forte sit
persona Ecclesiastica, & Episco-
pi Diocesani voluntas accedat,)*
consentire non possunt. tit. eodem.
f. Cæterum hæc * fori priui-
legia, etsi in personalibus tā-
tum, non autem in realibus
causis, clericis esse concessa
hac ratione quidam conclu-
dant: quod in actione reali,
persona non censeatur obliga-
ta, per textum §. omnino, In-
stit. de actionibus: & sic non
trahatur in iudicium seculare
persona Ecclesiastica, sed res
ipsa Regulariter enim ratio-
ne rei quis sortitur forum in
loco, vbi res sita est, id-
que per rationem l. fin. cod.
vbi in rem act: & est textus
in l. 3. §. si aliter fundus, ibi.

quoniam magis fundo quàm perso-
nis adiudicari partes intelliguntur
ff. fin. regund. Verum Do-
ctores, communiori opinio-
ni contrarium, hac in parte
videntur sentire, videlicet la-
icum non posse esse Iudicem
Clerici, etiam in realibus,
nec coram eo conueniri; vt
notat Minsing. obser: 22. li-
bro 1. Apud nos * in Regno, 6.
Ecclesiasticos ex recepta po-
tius quadam iuuetataq; cō-
suetudine, quàm ex iuris pre-
scripto, aut necessitate, in
omnibus iam passim actioni-
bus realibus, forum & iuris-
dictionem secularem sortiri
praxis continua docet; cum
tamen, quatuor tantummo-
do casus in iure nostro reperi-
antur, in quibus causæ spiri-
tualium, iuri terrestri (quod
idem est iudici seculari) sub-
esse debeant; idque iuxta di-
spositionem statuti Regis A-
lexandri, in Radom Anno
1505. conditi; cuius ea sunt 7.

h 3. verba.

verba: *Spirituales** pro bonis siue iniuriis bonorum iuri communi sub iectorum iure terreſſeri experiantur. Iniuria ſūt, ſuperlimitibus, limitis fugitiui, cado & vulneribus, alias iuxta Statuta Alberti Regis. Quinimò Sigismundus Rex, poſteaquàm Statuto Anni 1543. cauſas omnes, de quibus Iudices ſpirituales cognoſcere de beant, & in quibus ſpirituales ad iudicium ſeculare trahi poſſent, luculentiffimè expoſuiſſet, pœnam quoque in eos, qui perſonas Eccleſiaſticas ad forum ſeculare retrahere præſumerent, ſtatuerè voluit, quod aperentiſſimè declaratur his verbis. Similiter etiam ſi quis ſecularis ſpiritualem ad ius ſeculare terreſſeri, pro his articulis iudicio ſpirituale poſſentibus, euocaret, talis etiam deſet. condemnari in pena 14. Maroſcor. Nichil ominis per hanc Conſtitutionem noſtram, volumus ut in aliquo derogetur iuribus & priuilegiis ſpiritalium, in Statuto de

ſcriptis; hoc eſt, ne in illis mararetur vel deſtrueretur, quod eſt plus in illis ſcriptum, quam hac Conſtitutio habet, lea enim cum Conſiliariis noſtris, & Nunciis terrarum conſtituimus. quia hoc debemus videri, tam ſpirituale, quam ſeculare ſub dicto noſtro iure, & reſorare iuxta Conſtitutiones priores. Deus bone, quid clariùs, quidquè euidentiùs, de hac Ordinis Eccleſiaſtici fori prærogatiua, dicant ſtatui potuiſſe quàm quod hic ab optimo piſſimoque Rege dictum atque ſtatutum eſt? Puto. in tã perſpicuis & luce meridiana clarioribus huius ſtatuti verbis, etiam cæcæcientes, id quod res eſt, manu palpare poſſe.

Neque tamen * deſuiſſe. imò neque nunc deſſe eos, qui Eccleſiaſticos, non tantum in realibus quibusuis cauſis, verum etiam in perſonalibus, ſine diſcrimine ſtatutus & conditionis, coram lo-

dice seculari forum sortiri de bere, summa contentione, nè dicam temeritate & pertinacia argueret. Etas verò rei optimam se habere causam co- xistimant, quo iudicet se- cundum statuta Casimiri Re- gis, in omnibus iuris Regno Poloniae subiectis, vnum ius, vna consuetudo iudicij de- beat obseruari.

2. Ita enim * Statutum illud Casimiri Regis à Vladislao Iagellone in Castris propè Czerwiensko, Anno Domini 1422 confirmatum, de his disponit. *Preterea perpetuo edito Casimiri, ut omnes & singuli homines Regni nostri, cuius- cunque conditionis, status, digni- tatis, aut gradus fuerint, causas in iudiciis nostris terrestribus propo- nentes, vel proponere volentes sin- guli & generaliter vniuersi, eodem iure, modis, consuetudinibus, & ri- tibus, per Regnum nostrum putan- tur: nec audeant iudices, sedibus & tribunalibus iudiciorum nostrorum*

presidentes, alios modos, ritus, & consuetudines, circa terminos & sen- tencias obseruare, nisi illos, quos pro- fecti Domini Casimiri liber & con- stituciones doceant, & informent; ad quæ semper recurrant. Quicquid autem per ipsos, aliter fuerit iudica- tum & sententiatum, irritum rema- neat & nullius roboris vel momenti. Iam hinc isti, illud inculca- bunt. En legis verba, vnum ius, vnam consuetudinem, in vno Regno omnium esse de bere: quorsum igitur hæc ex- otica (ita illi ius Canonicum vocant) & peregrina iura ve- potè patrijs legibus, & con- suetudinibus contraria; Sa- ne horret & refugitque ani- mus, istiusmodi hominum turpitudinem, nè dicam im- pietatem præpalare, qui tam- plas sacrorum Conciliorum sanctiones, tam religiosa san- ctorum Patrum atq; summo- Pontificum decreta, ipsorum deniq; Apostolorum, puta sacrosanctaq; dogmata, pro
EXOTICIS

Exoticis & peregrinis iuribus
reputare non vereantur. E-
quidem talium rerum asserto-
res cum ab ea sanctorum com-
munionē, quæ in hisce sacro-
rum Canonum regulis conti-
netur, pertinaciter segregare
sele cupiant, non video,
quâ ratione Christianorum
Catholicorumue nomen de-
inceps mereri possint aut de-
beant? Quis enim vnquam
populus, quæue natio, Chri-
sti nomen professâ, eò impi-
etatis deuenisse dici potest, vt
sacros Canones, tanquam pe-
regrinos, & à communi fide-
lium sensu alienos, reicien-
dos esse putaret? quinimò an-
tiquissimos illos Christiani
nominis Reges atq; Impera-
tores, palâm professos fuisse
constat, quòd leges ipsorum
sacros Canones imitari non
dedignarentur Maiores deni-
que nostri, qua pietate, qua-
ue religionis obseruantia,
hæc tam pia dogmata colue-

rint, iisque perpetuò adhæ-
serint, vel hoc ipsum indicio
est; quod non sententias so-
lummodò illi sed interdum
integros Canones ex eo ipso
iure excerptos, statutis atque
Constitutionibus suis inges-
serint, eaq; ratione procul
dubio legibus suis, sanctita-
tis opinionem, & veneratio-
nem quandam conciliare vo-
luerint Quid! auis nè poste-
ritatem prudentiorem, nè
dicam viciosiorem, (quæ no-
tam illis impietatis hac in par-
te affingere vult) ætas no-
stra dabit? Absit ab ingenuo
& generoso pectore quouis,
tàm immane scelus, ignomi-
niæ perpetuâ labe piandum.
Verumenimverò missis iam
hisce ad explicationem; supe-
rius commemorati statuti re-
deundo, cuius recti æquiq;
studio, planum atq; per-
spicuum esse potest, statutū
illud non de statibus & ordi-
nibus Regni, sed de diuersita-

tate

QUESTIONVM PUBLICARVM 65

re seu varietate tantummodo legum, iurium, & consuetudinum, in terris & Prouincijs Regno subiectis disponere, puta, quod tunc maioris Poloniae incolae, alijs atque diuersis iuribus & consuetudinibus subessent; quam quae minoris Poloniae territorij incolis in usu fuerunt. Vnde Casimirus Rex, sub vno Principe & capite, diuersas leges obseruari, indignum Aristestate sua esse existimans, id hac sua sanctione efficere voluit, quo omnes in vniuersis Regnicolae, vni iure, nempe terrestri in posterum vterentur vbi iuris Canonici, aut status spiritualis, nullo iam factam fuisse, mentione liquidò apparet. Si quidem & alias Regum nostrorum, id moris fuisse certissimum est, quod quotiescunque de vniuersis prouincijs & diocesis sibi subiectarum, in illis quoque coniungeret, se-

per id praecipue edictis suis inuebant, quod omnes Terras, Ducatus, atque Prouincias, quae diuersum ius, diuersasque consuetudines tenerent, ad vnum ius & vnā legem omnibus Regnicolis communem redacturi essent; quod etiam in privilegio Regis Vladislai in Iedlna concessio, ac postmodum Cracouiae Anno 1433. confirmato, videre est; cuius is est tenor: *Item pollicemur, quod omnes terras nostras Regni nostri Poloniae, etiam terram Russiae includendo, saluis tamen alienae contributionibus (de quibus nobis, ad eorum vitam nostram, sola Russia respondet) ad vnum ius & vnā legem communem, omnibus terris reducere reducimusque aduicemus, & vniemus, tenore praesentium medietate.* Ex quibus apertissime constat, huiusmodi & similibus Statutis, nedum Ecclesiasticis, sed neque aliorum subcellorum iudicia esse abrogata.

Exstant

12. Extant * siquidem etiamnū in Regno, diuersæ iudicum iurisdictiones. Alij enim de iniurijs realibus, alij de obligationibus personalibus cognoscunt, alij his, qui iuri Saxonico seu Magdeburgensi subiecti sunt, alij Iudæis & sic deinceps alij alijs iura dicunt. Nemo tamen rerum patriarum non ignarus, dicere aufit, huiusmodi iudiciorum partitiones, contra Statuta vnionis iurium fieri, quin imò concordiam atque optimum Reipub. statum hac distinctione subcelliorū, veluti harmonia quadam firmiter conservari, vel inuitus fateatur necessum est, Quæ cum ita se habeant in prophanis istiusmodi iudicijs, cur non multo magis Ecclesiasticæ iurisdictioni id acceptum ferri debeat? Cum iudicia illa non autoritate solum, sed & antiquitate ceteris longè antecellant, vtpotè, quod o-

mnes Principes terræ, & ceteros homines, Episcopis, & per consequens iudicio spiritali obedire, Beatus Petrus præcipiebat, prout in cap. Omnes 4. tit. de maior. & obediens. disponitur, id quæ ob singularem atque admodum elegantem rationem, quæ in cap. Certeum distinct. 10. habetur in verbis certū est in quid Felix Papa hoc rebus vestris esse salutare, ut cum de causis Dei agitur iuxta ipsius Constitutionem, Regiam voluntatem sacerdotibus Christi studeatis subdere, non præferre, & sacrosancta personarum præsulis potius discere quàm docere, Ecclesiasticam formam sequi, non huic humanitatis sequenda iura præfigere, neque eius sanctionibus velle dominari, cuius clementia Deus voluit tua pia deuotionis colla submittere, in contumeliam disponentis, Præceptis enim Apostolicis, teste Gregorio Papa, non dura superbia resistere, sed per obedientiam quæ

tiam quæ à sancta Romana Ecclesia, & Apostolica auctoritate iussa sunt, salutifere implere debemus, si eiusdem sanctæ Dei Ecclesiæ, quæ est caput nostrum communionem habere desideramus, **I 2** cap. 2 distinct. 15. At forte* modestioris & cultioris ingenij quidam, se non tam de prima instantia fori spiritalis quàm de appellationibus, maximè verò ad Curiam Romanam deuoluendis, laborare contendunt. Cum enim, Ordo Equestris huius Regni armis potiùs, quàm litibus sic affuetus, durum omninò vix, quæ tollerandum illi videretur, tot litium anfractibus implicari, præsertim quòd in prosequendis huiusmodi appellationibus, cum ob distantiam locorum, tum ob sumptuum magnitudinem, causa cadere, vel vtrò etiam liti renunciare, necessum habeant. Sit ita sanè; at appellationum remedia, duabus potissimum ex

causis, inuenta esse quis ignorat? Prima quidem, quòd grauatus habeat beneficium ad superiorem Iudicem prouocandi, altera, quo iurisdictioni supremæ potestatis integra, illibataque conseruetur. Iam si summo aliquo iure, seu potiùs iniuria, beneficium illud prouocandi ad superiorem, clero auferatur; at qua ratione, sanctæ Sedi Apostolicæ, summoque Pontifici, Christi vicario, ius supremæ potestatis tolli possit, non satis id mihi exploratum est. Quinimò ex hac (quod absit) acephalia, membris nimirum à proprio capite abscissis, atque auulsis, quid nisi certissimus totius corporis interitus expectandus esset; atque proculdubio idem Clero eueniret, quod ouibus quondam à lupis, innata alioquin antipathia sibi infestis, de remouendis gregis custodibus persuasis, accidisse fertur. Equi-

dem hæc, non à Clero (cui
alia comminisci fas non est)
extorquenda, sed à sancta
Sede Apostolica, humilimis
precibus impetranda esse cen-
serem, quò videlicet, more
aliarum nationum, ex specio-
ali beatitudinis ipsius indul-
to & concessione, Primate
Regni, qui privilegio legati-
onis Apostolicæ gaudet, vel
cuiusdam alteri personæ tamē
spirituali, de huiusmodi cau-
sis intra fines Regni cogno-
scere liceret, idque si fieri
posset, appellatione remora-
tum si impetrari possit, sa-
tis puto isti tam acutum con-
certationum suarum, luculē-
tā mercedem inde reportarēt.

QVÆSTIO V.

Consuetudo & Statuta con-
tra libertatem Ecclesiasti-
cam promulgata, verum
de iure valeant, necne?

S Y M M A R I A

1. Consuetudines & Statuta con-
tra libertatem Ecclesiasticam
facta, ipso iure non valent.
2. Statuta contra iura Ecclesiæ,
vel Clericorum promulgata, ex
volumine legum àbradi debent.
3. Constitutio Friderici Impera-
toris, de Statutis contra Eccles-
iasticas personas latens, abolenda.
4. Lex suum cuiq; tribuere, natu-
ralis æquitas suadet.
5. Iure Canonico, quales pene in
eos, qui Statuta contra Ecclesiæ
libertatem ferunt, sint
constituta.
6. Constitutionum Regni compo-
sitores, an excusandi sint quod
contra iura Ecclesiastica leges
concinnare præsumant.
7. Statuta & leges contra libera-
tem Ecclesiasticam facta, qua
dicantur.
8. Statuta seu leges laicorū, quan-
do ligent Clericos
9. Constitutiones Anni 1607, li-
bertatibus acque immunitatibus
Ecclesiasticis repugnant.

Consuetu-

1. **C**onsuetudines* & Statuta contra libertatem Ecclesiasticam, vel Clericorū facta & fienda, ipso iure non valere, & Clericos nulla ratione ligare posse, plusquam manifestum est, idq; per textum in auth. *Causa*. Cod. de sacrosan. Ecclesiis. Quinimo
2. **mō*** huiusmodi Statuta de volumine legum abradi debent, & non solum statuentes, sed etiam consentientes, talibusque Statutis venientes, & omnes in tali loco habitantes puniuntur; prout habetur in Constitutione Frederici Imperator. ut de statutis & consuetudinibus contra libertatem Ecclesiasticam editis quāti de verbo ad verbum hic ponere operæ præmium esse duxi.
- Addeces** inquit Imperator, & bonam rem Imperij, & laudem Romanij Principis, nihil omnino magis videtur accedere quāti de expurgatis quibusdam erroribus, & iniquis quorundam statutis po-

nitis destituti. de cetero Ecclesia Dei plena quiete vigeat, & securā gaudeat libertate. Sanē adeo infidelium quorundam & iniustorum iniquitas abundavit, ut non dubitanti contra Apostolicam doctrinā, & sacros Canones Statuta sua cōfingere, contra Ecclesiasticas personas & Ecclesie libertatem. Cū ergo dispensatione diuina fauente, nihil vellet Ecclesia (que nihil debet præter bonum appetere) quod nobis eodem concursu, & eadem non placeat voluntate. Nos Fredericus Romanorum Imperator, semper Augustus, hac edictali lege irritamus, & irrita nunciamus omnia Statuta & consuetudines, que Ciuitates vel loca, potestates, Consules vel quæcūq; alie persone contra libertatem Ecclesie, vel Ecclesiasticas personas edere vel seruare aduersus Canonicas, vel Imperiales sanctiones præsumpserint, & ea de capitularibus suis mandamus, intra duos menses post huius publicationem edicti, penitus aboleri, & si de cetero similia attentauerint,

ipso iure decernimus esse nulla, & eos sua iurisdictione priuatos, superiori potius applicanda, nec non locorum, ubi deinceps talia prescripta fuerint, banno mille Marcarum precipimus subiacere? potestates verò Consules, Rectores, Statutarij, & Scriptores dictorum Statutorum, necnon & Consiliarij locorum ipsorum, qui secundum statuta vel consuetudines memoratas iudicauerint, sint & tunc ipso iure infames quorum sententias & actus alios illegitimos precipimus aliquatenus non tenere. Quod si per annum huius nostrae constitutionis inuenti fuerint contemptores, bona, per totum nostrum imperium, mandamus impune ab omnibus occupari, saluis nihilominus alijs pœnis, contra tales in generali Concilio promulgatis.

En quàm grauiter, imò quàm sanctè & religiosè de libertatibus Ecclesiasticis Imperator hic statuat? nec immeritò id quidem. Cùm enim * omni-
4 bus hominibus, qui moribus

& legibus reguntur, præceptum esse constat, ius suum cuique tribuere: quis eos, qui prærogatiuis & immunitatibus Ecclesiasticis, manus (ut ita dicam) iniicere præsumunt violentas, summæ præsumptionis & temeritatis non arguat? Certè hoc facto Saluator ipse in ministris suis se flagellari, atque iterum crucifigi in Euangelio monet. Ac proinde * sacri quoque Canones tam rei indignitatē non ferentes, ad reprimendā huiusmodi violatorum libertatis Ecclesiasticæ audaciam, præter eas pœnas, quæ insuperius commemorata constitutione proponuntur, excommunicationis quoque mucrone eos feriendos esse censuerunt: prout id in cap. Nouerit. 49. tit. de sentent. excommunicat. exprimitur his verbis: Excommunicamus omnes hæreticos veriusq; sedens quocumq; nomine censeantur, & fautores, & receptato

peatores, & defensores eorum. Necnon & qui de cetero seruari fecerint, Statuta, edicta, & consuetudines introductas, contra Ecclesiam libertatem, nisi ea de Capitularibus suis intra duos menses post huiusmodi publicationem sententiae fecerint, amoueri. Item excommunicamus Statutarios, & scriptores Statutorum ipsorum, necnon potestates, Consules Rectores, & Consiliarios locorum, ubi de cetero huiusmodi Statuta & consuetudines edita fuerint, vel seruata, necnon & illos qui secundum ea præsumpserint iudicare, vel in publicam formam scribere iudicata. Ac insuper si habeant feuda, vel alia beneficia Ecclesiastica, ipso iure, absque alia priuatione, talia beneficia amittunt, idque per expressum textum in cap: Grauem. 53. tit: de senten. excommunicat. 6. Tam videantur isti nostri nothetæ, qui in publicis Regni Comitibus, non tantum in præiudicium libertatū Ecclesia-

sticarum, & vniuersi Cleri, verumetiam, quod grauius ferendum est, in contemptum sanctæ Romanæ Ecclesiæ (cuius filios se esse profitentur) atque adeo ipsius Vicarij Christi, leges impias ac detestandas figunt atque refigunt, vel qui illis consensum præbent, opem auxiliūque præstant, immò sæpius tanti sacrilegij ipsi authores existunt; videant inquam, quā fronte, quauē conscientia hunc errorem, nè dicam temeritatem suam excusare possint? Sanè timorem Dei abieciisse is videtur, qui conscientia suæ prodigus est.

At nè * forte, tam manifestus error culpam ignorantia, quasi speciosum velamen quoddam obtendere possent, quæ nā statuta cōtra libertatē Ecclesiasticam esse dicantur, explicandum nobis erit: Et imprimis sciendum est, illa statuta contraria Ecclesiasticae libe-

ex libertati dici, ex quibus colluntur, vel diminuantur privilegia Ecclesiarum vel Ecclesiasticis personis, à Pontifice, vel alicuius Regni aut Prouinciæ superiori magistratu concessa; secund. Innocent in d. cap. *Noueris*. Vel quando Clerici impediuntur facere ea, quæ sunt ipsis concessa à iure communi, & sic quando fiunt statuta contra ea, quæ de iure communi cōpetunt Clericis, vt notatur in cap. *Ecclesia sancta Maria*, etc. de Constit. Vel etiam quando volunt Ecclesiā, vel Clericos, ipsorumque subditos subdicere seruituti, & publicis functionibus. de quo est casus in dict. cap. *Graum*. Vel denique, quando per huiusmodi statuta, Clerici efficiuntur timidiore, & laici audaciores ad nocendum argum. l. 1. §. quæ oneranda, ff. quar. rer. act. non datur, quod quam probat

Abb. in d. cap. *Noueris*; per d. cap. *Graum*. Et in summa *3 quando statuta aut leges laicorum, specificè disponunt super bonis, vel personis Ecclesiasticis, etiamsi commodum & fauorem earum concernant, nullo tamen modo feruari debent. Ratio est, quia neque Imperator, neque Rex, nec alius secularis habet potestatem super Ecclesias, aut personas spirituales: prout in cap. *Ecclesia*, 10. disponitur his verbis. *Nō attendere*, inquit Innocentius III. Papa, quod laicis, etiam religiosis super Ecclesiis & personis Ecclesiasticis, nulla sit attributa facultas quos obsequendi maior necessitas non auctoritas imperandi, & quibus si quid motu proprio statueretur, quod Ecclesiarum etiam respiciat commodum & fauorem, nullius firmitati existit, nisi ab Ecclesia fuerit approbatum. etc. de Constitutionibus. Quibus ad stipulatur alius quoque ex-
tus in cap.

tus in cap. *Qua in Ecclesia* 7. tit
 cod. Secus est, quando leges
 aut statuta generaliter ferantur,
 non faciendo mentionē
 Clericorum, aut bonorum
 Ecclesiæ, & non repugnant
 canonibus, rationaliaq; sunt;
 tūc etiam quoad Clericos,
 & Ecclesiasticas personas
 extendi possunt. Exempli
 7. gratia; si statutum disponat,
 vt existentibus masculis mu-
 lier non succedat, etiam de
 Clericis ad successionem an-
 te fœminas vocādis, intelligi
 debet, vt notat Panor. in
 cap. *Constitutus*. tit de restitut.
 in integrum. Vnde omnes le-
 ges, disponentes super con-
 tractibus, emptionis, vendi-
 tionis, locationis, conducti-
 onis commodati, & alijs hu-
 iusmodi rebus, si non contra-
 dicunt canonibus, vel legi
 naturæ, etiam quoad Eccle-
 siasticas personas porrigi de-
 bent, pro quo facit textus in
 cap. 1. in verbis, *Quia verò si-*

*ent leges non dedignantur sacros
 canones imitari, ita & sacrorum
 Statuta Canonum, Principum Cons-
 titutionibus adiuuantur.* tit: de
 noui operum nunciat. Ex
 quibus manifestò * apparet, 9^a
 omnia illa statuta,, quæ hoc
 infelici nostro æuo, maxime
 verò omnes illas Constituti-
 ones anni 1607. quæ turbata
 Repub. ob domesticas diffē-
 siones, contra personas spiri-
 tuales, reclamantibus & pro-
 testantibus Episcopis, atque
 vniuerso huius Regni Clero,
 summo iure, summaue iniuri-
 a à secularibus promulgata,
 & in volumen legum publi-
 carum relatę fuerunt, contra-
 rias atque omninò repugnā-
 tes esse libertati Ecclesiasticæ
 vt potè, per quæ vel diminui
 vel omninò funditus tolli
 videntur priuilegia, Ecclesi-
 æ vel ordini Ecclesiastico
 seruientia. Nam quæ ibi de
 suspensione de præscriptio-
 nibus decimarum, & aliorū
 K fructuum

fructuum, ex bonis & censibus iure redemptionis Ecclesiis adscriptis prouenientium, de Annatis, de sculteris, de foro spiritualium, de appellationibus ad Curiam Romanam non admittendis, de plebeis ad Ecclesias etiam Collegiatas non recipiendis, sine status spiritualis consensu à secularibus statuuntur, quid aliud nisi temerariā quandam manuum quasi iniectionem, in iura & immunitates Ecclesiasticas sapiunt? cum non quod antiquæ consuetudini, perpetuoque (ex quo Regnum hoc Christianæ religionis sacra suscepit) vsui, consentaneum; non quod æquitati, aut iuribus Ecclesiastici Ordinis conueniens est: sed quod propriæ temeritati, & quicquidlibet faciendi licentia applaudere videbatur, in legibus & constitutionibus huiusmodi continere nemo negare potest.

QVÆSTIO VI.

Statuta seu Constitutiones Regni, de Annatis Romanæ Curia denegandis, an iuri sint consentaneæ, necne?

SUMMARIA.

1. Constitutiones de Annatis, ob impertinentiam secularium promulgata.
2. Contra Annatas Concilij Basiliensis decretum opponitur.
3. Priuatus priuatum iure suo spoliari non potest.
4. Annata iure diuino introducta.
5. Annatarum Summo Pontifici persolueendarum utilitas.
6. Ratio exigendarum Annatarum in Curia Rom. quomodo constet.
7. Auctoritas de Annatis sententia.

Exant* de Annatis, tam superiorum, quam recentium

tium temporum plures in vo-
 lumine statutorum Regni, le-
 ges, à piissimis illis Regibus
 & Principibus, non tam ipso-
 rum voluntate, aut communi
 consensu omnium Ordinum
 Regni, quam importunitate
 atque temeritate quadam se-
 cularis status promulgatæ:
 cuius rei indicio est Statutum
 illud primum de Annatis Si-
 gismundi Regis, Anni 1543
 ubi inquit: Satisfaciendo postu-
 lationibus Dominorum consiliario-
 rum nostrorum secularium & Nū-
 tiorum terrestrium, mittemus ad
 sanctum Patrem petitem Annatas
 ut ne eas de Regno efferri permis-
 camus, sed ut remaneant pro defen-
 Reipub. in Regno. Quod si eas im-
 petrare non possumus, tamen iam
 ex nunc renunciare illi debemus,
 easdem Nos neq. daturos esse neq. ef-
 ferri vlla ratione permisuros.
 Quod Statutū, licet optimus
 Princeps ob importunas pre-
 ces (quemadmodum ipse at-
 testatur) secularium promul-

gari passus fuerit; nunquam
 tamen eas ad effectum perdu-
 cere in animo habuit idq; ob-
 summam, quæ inde proma-
 nare videbatur rei indignita-
 tem: Equidem * non ignoro, &
 quid isti nomophori cum illo
 coryphæo suo Prilasio, con-
 tra Annatarū iura effutiant?
 quomodo contra sanctam se-
 dem Apostolicam debachentur?
 cum quibus maledictis
 atq; conuiciis certare, non est
 mei instituti; rem, nihilomi-
 nus ipsam, sicco pede nō esse
 prætereundam arbitrat' sum.
 Probasti illi & fulcimento hu-
 ius causæ, Concilij Basilæen-
 sis allegant decretū, quo hu-
 iusmodi Annatæ, & alij Si-
 moniaci quæstus prohiben-
 tur: cum omnibus, etiam lipe-
 pis atque cōsforibus (ut vul-
 go aiunt) notum, atque ex-
 ploratum sit, Concilij illius,
 quod in schismate, pura abs-
 que capite ipso nimirum sum-
 mo Pontifice, quinimodō con-

tra Pontificem, indebitè atq;
illegitimè celebratum fuit,
nullam esse auctoritatem. Ac
proinde, quemadmodam ne-
que Concilij illius (si fortè
Concilium dici meretur) au-
thoritati, facultas Annatarū
sanctæ sedis Apostolicæ adi-
mendarum competebar: ita,
non video, qua ratione leges
seu cōstitutiōes Regni, id v fur-
pare sibi possint aut debeāt.
3. Nam si hoc * non solum pa-
triæ nostræ, verum omnium
nationū leges & iura, non
permittunt, vt priuatus pri-
uatum iure suo, indicta causa
spoliare possit, multominus
de irroganda sanctæ sedis A-
postolicæ, (quæ pro capite
totius Christianitatis meritò
reputari debet) hac tam insi-
gni iniuria, vt nimirum iure
suo, longo vsu, & totius Chri-
stiani orbis consensu acquisi-
to, priuari debeat, vlla lege,
aut consuetudine constitui
potest.

Aenè * quispiam fortè in-
eo etiam, hallucinetur, ac si
Annatarum ratio, mera tan-
tum & absoluta vsurpatione,
non autem iure, aut conces-
sione aliqua, ad sanctam Se-
dem Apostolicam pertineat;
idcirco sciendum est, ius pri-
mitiarum (quod ipsas Anna-
tas denotat, quando nimirum
fructus primi anni ex sacerdo-
tibus, summo Pontifici offerun-
tur, (lege diuina, ipsis sum-
mis Pontificibus adscriptum
atque attributum esse. Deci-
mis enim prorsus Leuitarū, id
est, sacerdotū, à populo Isra-
elitico percipiendis, assigna-
tis, ipse Dominus ad Moysen
ita loquitur est *Præcipe*, inquit,
Leuitis atq; denuncia, cum acco-
peritis à filiis Israel decimas, quas
dedi vobis in oblationem primitiuo-
rum, tam de areis, quàm de cor-
cularibus, & vniuersis quorum
accipitis primitias, offerete Domi-
no, & dato Aaron sacerdoti.
Num: cap: 18, Nec quis-
quam

quam id sibi persuaderi sinat, quodd huiusmodi primitiæ, seu decimæ decimarum, vnâ cum Leuitico sacerdotio, per nouam Euangelij legem intro ductam cessauerint, & ideo nulla ratione præstari ampli- us debeant, quemadmodum asserit Prilusius; nam quamuis olim, secundum S. Thomã 22. quæst. 86. primitiæ erant de præcepto cæremoniali, quo, ad determinationem, putâ quodd summo sacerdoti exhiberentur, nunc tamen eas esse de præcepto Ecclesiæ, & consuetudine antiqua, cuius non est memoria. Nam cum ratione sui ministerij maioris sint dignitatis sacerdotes noui testamenti, quàm veteris; merito etiam populus nouæ legis, ad maiora ipsis præstanda obligatur, quàm populus veteris testamenti. Cum itaque * Annatæ, nihil aliud sint, nisi decimæ decimarum, quæ non solum ex præcepto

diuino, sed etiam ex antiquissima consuetudine, summis Pontificibus, citra omnem inuidiam, ab omnibus Christianis penduntur, id quæ vel ob eam potissimū causam, quodd in necessitate aliqua, insigni ipsius Ecclesiæ, vel Christiani alicuius populi, sancta Sedes Apostolica, tanquam pia mater omnium Christianorū, ex huiusmodi prouentibus auxiliatricem manum plurimis porrigere, consueuerit. Cuius rei exempla euidentissima, si nō externa & peregrina, at saltem domestica, passim nobis occurrūt; quale est illud, quod tempore Casimiri Magni Regis circiter Annum Domini 1351. à Pontifice Clemente Sexto, huiusmodi decimā decimarum, pro commodo Regni, donatam fuisse. Cromerus pag. 213. adnotat; idemqu; factum fuisse sub Casimiro tertio, supra in qu: de decimis docui. Ac proinde* 6.

K 3

iustitia,

iustitia, imò ipsa humanitas id exigere videtur, ne de interuertendis illis tāto perē solliciti simus; præsertim verò, quòd non vsque adeò (vt quidem, fr̃rē opinantur) magnos & ingentes thesauros, ea res nobis, Regnouē nostro sit importatura. Nā in decursu aliquot annorum, vix aliquando decem, vel viginti millium florenorum summam, Annatarum nomine, ad Rom: Curiā à nostratibus conferri, certò affirmare possim. Non enim quisquam illud existimet, veri valoris redditus primi anni illuc conferri; sed iuxta antiquam taxam beneficiorum, (in qua census aliq; fixi proventus tantum modò continentur) rationem exigendarū huiusmodi Annatarū in Curia Rom: constare. Quæ res exigui certè momenti esse videretur; quemadmodum dūm Romæ essent, experimēto ipse didici, idq; duos Episcopos,

Vladislauen: nimirum; & alterum Warmiensem, in Curia Romana expediendo, quorū hic quadringentis aureis; ille verò octingentis ferè, ratione Annatarum æstimatus fuit. Vndè facillè colligi potest, quid de cæteris Episcopatibus, præsertim Metropolitana Leopoliens. Suffraganeis sentiendum sit. Optarē * fanè, vt iam tandem aliquando importunis, ac (vt dicam quod res est) sordidis istiusmodi quærelis, silentium imponatur, ne videlicet hac in parte, toti orbi Christiano, ingenij nostri morbos prodamus. Non pæniteat nationē nostram, omnium Christianorum, puta Germanorum, Hispanorum, Italicorum, aliorumque, qui sanctam Sedem Apostolicam tanquam caput totius orbis Christiani vnice colunt atq; obseruant, sequi exempla, à quibus huiusmodi pensiones, nulla propor-

ne cum his, quæ ex hoc Regno proveniunt Annatis comparandas, magna alacritate, & plena (vt aiunt) manu, sine tædio, aut quærimonia, ad Curiam Romæ quotidie perferri videmus.

QVÆSTIO VII

Verum, Ordo Ecclesiasticus ad onera publica ferenda teneatur: & an subditi illorum, puta Sculteti & Advocati ad expeditionem bellicam cogi possint?

SVMARIA.

1. Ecclesiastica persone, & subditi eorum à functionibus publicis immunes sunt.
2. Munera publica quomodo distinguuntur.
3. Munera personalia, quando Ecclesiastica persona obire non teneantur.
4. Ecclesiastici, illorumque sub-

diti ad munera vilia & sordida non obligantur.

5. Patrimonialia munera que dicuntur, & an Clerici his subditi sint.
6. Ecclesiastica bona ad solvenda tributa quando obligentur.
7. Collecta seu subsidia extraordinaria, clericis imponi non possunt, & acutis laicorum.
8. Statuta Regni de Scultetis, & Advocatis spiritualium ad bellum mittendis, an iuri vel equitati sint consensanea.
9. Statuta Regni duplici ordine, spirituali nimirum & seculari constat.
10. Bona spiritualium à servicio militari immunita esse debent.
11. Diplomata Regum in quibus Ecclesiastica bona à servicio militari eximuntur.
12. Statutum Casimiri Magni, de Scultetorum professione ad bellum, quomodo intelligendum.
13. Constitutio Anni 1563 de redimendis Scultetis, etiam ad bona spiritualium extenditur.
14. Sta-

14. *Statuta de remouendis inutilibus & rebellibus Scultetis, passim in Regno praticantur.*

15. *Defensio Regni iam ferè soli Ordini Ecclesiastico accepta ferri debet.*

1. **I**amantè quæstione 3. * dictum fuit, contra Ecclesiasticam libertatē id fieri, quando Ecclesiasticæ personæ, vel subditi eorum, ad onera seu functiones publicas adiguntur, à quibus omninò immunes esse debent id; ex dispositione sacrorū Canonū, maxime verò Concilij Lateranensi quòd in cap. Non minus. 4. hac verborum serie recensetur. In diuersis mundi partibus, Consules Ciuitatum, & Rectores, necnō & alij, qui potestatem habere videntur, eos onera frequenter imponunt Ecclesijs, ut deterioris conditionis factum sub eis sacerdotium videatur, quàm sub Pharaone fuerit, qui legis diuinæ noticiam non habebat. Ille quidem omnibus alijs scriptis subactis, sacerdotes &

possessiones eorum in pristina libertate dimisit, & eis alimoniam de publico administrauit: Isti verò onera sua ferè vniuersa imponunt Ecclesijs, & tot angarijs eas affligunt, ut eis, quòd Hieremias deplorat, competere videatur. Princeps prouinciarum facta est sub eributo. Siue quidem fossatam, siue expeditiones, siue alia qualibet sibi arbitrentur agenda, de bonis Ecclesiarum, & Clericorum, & pauperum Christi vsibus depuatis. volunt ferè cuncta compleri: Iurisdictionem etiam & auctoritatem Prelatorum ita euacuant, ut nihil potestatis eis in suis videatur hominibus remansisse. Quocirca sub anathematis distractione fieri de cætero talia prohibemus; nisi Episcopus & Clerus tantam necessitatem vel utilitatem adspexerint, ut absque ulla exactione, ad releuandas communes utilitates vel necessitates, ubi laicorum non suppetunt facultates, subsidia per Ecclesias eximent conferenda. Si autem Consules, aut alij de cætero ista commiserint,

cōmiserint, & cōmoniti desistere no-
luerint eam ipsi quā fautores co-
rū ex cōmūnicatiōi sese nouerint sub-
iacere, nec communioni reddantur,
donec satisfactiōem fecerint com-
petentem tit: de immunitat: :
Ecclesiarum pro quo faciunt
etiam text in cap. Grauem, tit:
de senten: excom. & in cap:
Generaliter. 40. § Nouarum.
16. quæ: 1. vbi Imperatorum
quoq; Romanorum Hono-
rij & Theodosij, his de rebus
extat decretū, cuius contextū
hic adscribere lubet. Placet, in-
quiunt Imperatores rationabi-
lis consilij tenore perpenso, districta
moderatione prescribere, a quibus
specialiter necessitatibus singularū
vrbium Ecclesie habeantur immu-
nes, prima quippe illius vsurpationis
contumelia depellenda est, ne
prædia vsibus cælestium secretorum
dedicata, sordidorum munerum fa-
ce vexentur, nihil extraordinariū
abhinc super indistinctū flagitetur
nulla translationum sollicitudo si-
gnetur, postremo nihil præter Cas-

nonicā illationem, quam aduēcticia
necessitatis sarcina repentina popo-
scent. eius functionibus adscriba-
tur. Si quis contra venerit, post de-
bita vlcionis acrimoniam, qua erga
sacrilegos iure promenda est, exilio
deportationis perpetuò subdatur.
Cod: de sacro sanctis Ecclesi-
is. Quæ priuilegia atque im-
munitates Ecclesiasticas, etiā
ipse Prilusus, alioquin Clero
iniquus & infestus, suis statu-
tis inferere non dubitauit; vt
videre est sub tit: de libertate
Eccles. Verū * tamen vt
hæc materia, de muneribus
publicis planior fiat, tenenda
est distinctio, quæ habetur in
l. 1. in princ. ff. de munerib:
& honorib: Aut enim munc-
ra publica dicuntur merè per-
sonalia, quæ videlicet opera
ipsius hominis explicantur,
sine detrimento vel vsu rerū
ipsius, & istorū quædam ha-
bent honorem annexum; vt
sunt officia secularia, puta ge-
rere magistratum Notarij vel

3. Vicenotarij, in causis secularibus munus obire, ad hæc* personæ Ecclesiasticæ non tenentur. Nemo enim militans Deo implicare sese debet, negotiis secularibus. per text: in capit: *Sacerdotibus*, & in capit: *Sed & procuratoribus*, tit. nē Cler. vel Monach. Quibus cōcedat Statutum illud Sigismundi Regis, Petricoviæ Anno 1538: latum, quo prohibetur nē spirituales iudiciis secularibus se immisceant. Quædā verò neque honorem, neque vituperium, aliquod habens annexū, quæ dici possunt munera, simplicia, vel neutra, qualia sunt legationes, tutelæ vel curæ, & huiusmodi alia, ad quæ Ecclesiastici inuiti cogi non possunt, per text: in l. generaliter, 52. Cod: de Episc. & Cleric. attamen si volunt, possunt fungi hisce muneribus, idq; argum. text. in cap: *Peruenis*: 26. distinct: 88.

4. Quædam deniq; * munera personalia sunt sordida & in-

honestæ, quæ vilia quoq; appellari possunt, ut sunt cloacæ mundandæ, calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, fossati purgandi, & huiusmodi, de quibus in l. maximarū, Cod: de excusat: muner: habetur; ab his non solum Ecclesiasticæ personæ; verum etiā mæcipia seu coloni Ecclesiarum sunt immunes, per text: in d. capit: *Generaliter*. § nouarum. 16. qu: 1. Et in l. placet. Cod: de sacros: Ecclesiis, quod multò clari⁹ ex cōstitutione Imp: Constantini, in l. omnis, 2. Cod: de Episcop: & Cleric: patet, cuius hæc sunt verba; *Omnis à Clericis indebita conuentionis iniuria & iniquæ exactionis repellitur improbitas, nullaq; conuentio sit contra eos munerum sordidorum, & cum negotiatores ad aliquam præstationem competentem vocantur, ab his vniuersis istiusmodi strepitus conquiescat, si quid vel parsimonia, vel prouisione, vel mercatura (honestati tamen con-*

*scia) congegserint, id in usum pau-
perum atque egenorum ministrari
oportet. ad id, quod ex eorundem
ergasteriis vel tabernis congeri
potuerit, & colligi, collectum id
religionis existimant lucrum. Nec
obstat l. neminem, ii. Cod. e-
odem, quæ vult, quod in ad-
uentu Principis, debeant soli-
ta ministeria exhiberi, licet
ad sacrosanctas Ecclesias pos-
sessiones pertineant. Nā hæc
lex posterior, non potuit de-
rogare priori, in fauorem Ec-
clesiæ à Constantino conces-
sæ: Ratio est, quia bona Ec-
clesiastica, quæ iure diuino
sunt exempta, legibus huma-
nis subiacerenō possunt? cap.
Si Imperator. distinct. 96.*

5. Aut dicuntur onera patri-
monialia seu realia, quæ vide-
licet sumptibus patrimonij,
& damnis administrantis ex-
pēdiuntur: per text. in l. Mu-
nerum. fin. in. pr. ff. de mune-
rib & honor. Exempli gratia,
quod naus, aut curr⁹, subdi-

L 2

tiuē Ecclesiastici ad militiam,
vel aliud seruitium Reipub⁹
vadant, & ad hæc Ecclesiasti-
ca bona non tenentur, quia
non possunt ad illa onerari.
Possessiones enim quę dantur
Ecclesiæ, dantur Deo, & ideo
secularis potestas, tanquam
subdita, non potest statuere
super rebus Deo dicatis, per
text. in d. cap. *Quæ in Ecclesia-*
rum. tit. de Constitut. Cum
Ecclesiæ & Ecclesiasticæ per-
sonæ, ac res ipsarum, non so-
lū iure humano, sed & di-
uino, à secularium personarū
exactionibus sint immunes,
prout habetur, in cap. Quan-
quam. de censibus in. 6. Quod
*tamen * aliter se habet, si res*
vel bonæ, quibus imponun-
tur talia munera, habeant o-
nus tale perpetuum annexum
certum atque immutabile, an-
tequam peruenirent ad Ec-
clesiam, id quæ siue ex dispo-
sitione publica, puta Principis,
siue ex dispositione pri-
uata,

nata, vt in tributo soluendo, per text. in l. *Imperatoris*. ff. de public. & in cap. 1. in fin. tit. de censibus; vbi innuitur quòd quælibet possessio est onerata ad soluenda tributa; & sic Ecclesia quoque à talibus immunis esse non potest, quia res transiit cū onere suo, argū. cap. *Postoralis*. tit. de decimis. Sin autem sint onera variabilia, & repentina, quæ in capita ex nouis edictis imperari solent, certum est Ecclesiam, vel Clericos, ad illa non teneri, per text. in cap. 1. §. 1. tit. de iure Patron. in 6. Panorm. in cap. vlt. tit. de Cler. nō resid. Ratio est, quia talia onera imponuntur personæ, non habita, ratione patrimonij, per text. in l. vñica cod. de cap. pñ: ciui. censib. eximend. lib. 11. Quales* in Regno annis superioribus, pro militibus Cōfæderatis fuere contributiones seu exactiones illæ detestandæ, vbi Clerus contra

ius & æquum, præter ordinaria tributa, seu contributiones, ad extraordinaria etiam quædā subsidia, seu donatiua præstanda, inusitato, quodam modo, nullaq; habita ratione immunitatum Ecclesiarum, adigebatur. Licet enim imminente maxima necessitate Reipub. tales collectas Clero aliquando imponi posse non negarim: attamen non priuato laicorum mandato aut impulsu, sed seruatis seruandis, id fieri debere, explorati iuris est. Primò enim necessariò requiritur consensus totius Cleri, & non sufficit solius Capituli; deinde, quòd laicorum facultates ad releuandum illud onus non suppetant, idq; per text. in cap. *Non minus*. tit. de immunit. Eccles. facit etiam text. in d. cap. *Grauem*. tit. de sententia excommunicat. Denique requiritur hodiè, quòd fieri id debeat, sancta Sede Apostolica.

8. solica prius cōsulta, per text. in cap: *Aduersus*. tit. de immunit. Eccles. quod etiam in Cōstit. Synod. Prouinc tit. codē probatur: alioquin poena talium collectantium. Ecclesias vel Clericos, est excommunicatio, per text. in d. cap: *Non minus*. Cæterum * ex his, quæ de impositione munerū realiū Ecclesiasticis, subditisue illorū superius exposita sunt, facile colligi potest, quantū iuris, quantumuē æquitatis habeāt isti nostri legū patriarum tam strenui ppugnatores; qui leges seu Cōstitutiones illas de Scultetis & Aduocatis Spiritualiū; tanto studio; tantoq; conatu pmouent; & singulis ferē Regni Comitibus pro illis tanquā pro aris & focis nimis acriter decertare solent; quasi verò in eo robur totius militiæ solidiq; contra hostium incursus præsidij ratio consisteret; cum tamen res longē aliter se habeat. In memoriā * si quidē isti reuocare sibi de-

L 3

berent, Regni huius statū: eū nimirū duplici ordine, spirituali & seculari constare. Et quidem seculari defensionem Regni merē & propriē incumbere; spiritualis verò officiū esse, Deū sacrificiis & orationibus placare, religiosissimus simulque prudentissimus ille Princeps, Sigismundus prim⁹ Rex, Petricouia in Conuentione Regni. A. 1544. auctoritate sua declarauit. Vnde, cōsequens est * quod quēadmodū personæ spiritualium, à seruitio militari immunes sunt; ita bona quoq; & subditi illorum exempti esse debent; vt potē, quæ ad cultum tantūmodo diuinū & ad vñ Ecclesiarū collata atq; dicata sunt; periura supra allegata. Nam, vt verbis illi⁹ quoq; tantū Cleromastigis, Prilusiū intelligo, vtar, *libertas Ecclesi. omnino debet præstari integra, nè scilicet domus Dei humanis subsint seruitutibus, vel ministerium Euangelij sacerdotum cura commissum, habeat,*

heret, ac vicurbetur; Sacerdotes enim omnium ministri, ac salutis procuratores sunt, quam ob causam pij Principes, illorum ordinē primarium in Repub. esse voluerunt, à seruitutibusq; & tributis vnā cum illorum fundis fecere exēpros. huc vsque Prilusius. En quā studiosē, imō quā piē atq; religiosē alter iste Baalam, dūm, profigare, vult. Clerum, eundem, attollat, atq; propugnet, ipsius immunitates. Verū* omisso etiā istius Zoili testimonio, nō defuncta alia plurima, eaq; antiquissima Regū atq; Principū huius Reipub. Ecclesiastico ordini indulta privilegia, quæ si id iusta & legitima exigeret necessitas, nullo negotio in medium proferri possent; nunc vnū aut alterum, quo magis ac magis rei ipsius veritas elucescat, hic adscribere libuit.

Et primū quidē Boleslai Ducis Cracouien: & Sendomi-

rien: sic se habet.

In nomine Domini Amen. Cū res rerum temporalium, ac earum spaciosum dominium ad futuram gloriam promerendam, nil afferat, nisi quatenus ad pias causas seu charitatis opera conuertuntur. Hoc scilicet nostrorū predecessorū Principum providencia diligenter aduertens, pro eadē consequenda gloria, diuinitus incuitu, mirificas exeruxit Ecclesias, tam Cathedralas quā Collegiatas quā etiā religiosorum & secularium plures Ecclesias, villas possessionibus prouentibus, ac bonis aliis, secundū exigentiā cuiuslibet ipsas copiose dotando, variis libertatibus & privilegiis decorando. Nos etiā Boles Dei gratia Dux Crac: & Sendomir: tā sacralubris eorū vestigiis inherere volentes, vnā cū denerissima genitrice nostra Grimistawā, de maturo cōsilio & consensu nostrorū militum decernimus, & pmittimus, liberantes & privilegia qualibet, per Nos alias, & per nostros predecessores concessas Ecclesiis & personis Ecclesiasticis

iasticis quibuscunque, perpetuo in-
 uiolabiliter obseruare. Quinimo
 quæ à nonnullis nostris prædecesso-
 ribus commissæ, neglectæ seu etiam
 immutata sunt supplere ac reser-
 uare volentes ad Omnipotentis
 Dei gloriam & honorem, & beate
 Matris seu virginis gloriæ, san-
 ctorumq. Martyrum Venceslai &
 Stanislai Pontificis Cracouiensis Ec-
 clesiæ Patronorum, & in remissi-
 onem omnium nostrorum peccami-
 num; necnon pro tunc Venerabilis
 Patris nostri, Domini Prandota,
 Dei gratia Cracouiensis Ecclesiæ
 Antistitis incuitu, eidem Ecclesiæ
 Cathedrali, ceterisq. Collegiatis,
 secularibus, religiosis, & alijs qui-
 buslibet Ecclesiis, in nostro Domi-
 nio constitutis, hanc concedimus li-
 bertatem, ut in villis, possessioni-
 bus, & prouencibus, & quibusli-
 bet bonis suis olim sibi acquisitis &
 in posterum quocunq. titulo acquisi-
 rendis ab omni seruitio, serui-
 tutē, angaria, vexatione, the-
 lonio, solutione, collecta, exa-
 ctione, generalibus vel speci-
 alibus, quocunq. nomine cē-

seantur. nec non à iurisdictione
 omnium Castellanos Palatinos-
 rum, & quorumlibet Iudicum, sine
 perpetuo à nobis & nostris successo-
 ribus, prout & à Nobilibus nostris
 penitus libera & exempta, ut sic
 ea, quæ dicti prædecessores nostri
 singularibus impenderunt Ecclesiæ
 jæ, nos in testamentum sempiternum
 generaliter omnibus Ecclesiis
 impendamus. Insuper, ut Episcopus
 cum Clero suo possit diuinis laudi-
 bus liberius insistere & inuiolare,
 præsertim hostilitatū tēpore orationi-
 bus, ipsū qui per tēpora fuerit Episcopus
 scriptū, & Capitulum suū, totūq. Clerū
 ab expeditione qualibet intra vel
 extra terminos nostros perpetuo vo-
 lumus esse liberos & exemptos: ita vi-
 delicet, quod de villis, possessioni-
 bus, & aliis bonis suis Ecclesiæ veni-
 re personaliter, aut aliquos ho-
 mines ad expeditiones mitte-
 re teneantur. Hoc duntaxat ex-
 cepto, quod tēpore incursum subiti Lit-
 huanorū, de Kielcien: & Tarsien:
 Castellanis. Episcopus homines
 suos ad expeditionem, prout in
 quodā alio nostro Priuilegio distin-
 ximus

duximus, mittere teneatur. Quas etiam Castellanas, prout & alias per nostros predecessores olim prædictæ Cracouien: Ecclesiæ attributas, ab omni alia expeditione, seruitute, seruicute, angaria, vexatione, ffatione, solutione, exactione collecta, thelonio, & iurisdictione generalibus vel specialibus quocunq; nomine nuncupentur, à nobis & nostris successoribus atque à Castellanis. Palatinis, & Iudicibus quibuscunq; perpetuo volumus esse liberas & exemptas. Ita quod Episcopus prorsus in eis gaudeat iure ducali & militari, in venando, piscando, & alia quæcunque voluerit faciendo, quæ nostri predecessores olim facere consueverunt, cum omni iure dominio & honore. Insuper quæ in dictis Castellanis iura & ffationes, in quodam alio Priuilegio nobis & nostris successoribus in signum dominijs reseruauimus, ex præmissis causis per præsens priuilegium relaxamus. In rei perpetuam memoriam em paginam nostri sigilli au

thentici appensione, per manus Twárdeslai nostræ Curie Subcancellarij, duximus roborandam. Actum & datum in colloquio iuxta Sandomiriam in Blonie celebrato, Anno D. Millesimo, ducent. Quingua. octauo Idus Iunij. Præsentibus nostris Nobilibus infra scriptis: Adam Castellano Cracouien. Segneuo Palatino Sandomirien. Nicolao Palatino Cracou. Boguslao Castell: Sandomirien. Bogucha Castell: Wislicen Petro Castell: Lublinen Vislao Castell: de Mátogosth. Iacobo Castell: de Woynicz. Petro Castell: de Czechow. Ioanne Iudice Sandomirien. Nicolao Iudice Crac. Varschio Dapifero Sandomirien. Falislao Pincerna Sand. Gniemomiro Dapifero Crac. Petka Subcam: Crac. Laurencio Subdapifero Sand. Michaele Subdapifero Crac. & alijs militibus infinitis. Alterum verò Casimiri Regis, in quo prioris quoq; fit mentio, eius est tenoris.

In nomine Domini, Amen.

Quoniam

Quoniam hanc sibi legē principum Nobilitas quoddammodo ponit, ut debere se quod sponte eribuit existimet, & nisi in beneficiū creuerit, nihil se præsistisse putat. Hæc animas pueritæ nonnulli Principes Cracouien. & Sandemirien: Terrarum, Domini prædecessores & progenitores nostri, pia deuotione ad honorē Omnipotentis Dei per quem Reges regnant, & Principes dominantur, Ecclesiam Cracouien: Cathedralem, & alias Collegiatas, & inferiores sibi subiectas primitus fundantes. Vniuersis possessoribus, Oppidū, Castellū, Villū, in subsidium Episcopi eiusdem Ecclesiæ & Cleri, in opus & ministerium Dei electorum dotauerunt, sicut in ipsorum Privilegiis inde confectis plenius continetur. Quorum vestigiis, Nos Casimirus Dei gratia Rex Poloniæ inherere cupiens, quamuis villas Episcopales quasdam, scilicet Rádlaw, Wsaw, Besadky, Zawádá, Prædlezycá, Iodtowa, Pásieczna, Nemysno, in qua hæreditate locata sunt duæ villæ, videlicet Rzepennik & Rosumberk,

czynow, & Bukowo, recipi & intrinseci de eisdem nostris officialibus mandassemus, non causa omnimode retentionis, sed ius seruitutis Regali in eisdem requirentes, quia dicebantur esse Militales, & ad Ecclesiam Cracouien. cum suis oneribus trāsuisse. Tamē nūc plena veritate cognita, easdē villas, Venerabili Patri D. Bodzate Episcopo & Ecclesiæ Crac. restituiimus ex integro, ipsas & incolascarum præsentēs & futuros, ab omnibus oneribus, seruitutibus seruitijs, laboribusq; angariis & proangariis Regalibus, de mera liberalitate nostra ex nunc in antea penitus absoluentes & liberantes omnino, easdem villas & possessiones frui & gaudere volumus illis libertatibus & exemptionibus, quibus fruuntur & gaudent omnes aliæ possessiones & villæ Ecclesiæ Cracouien: præsentī patrociniō & perpetua firmitate roborantes, in nomine Domini confirmamus. Ceterū quia Dux Boleslaus, claræ memoriæ Aum noster, Craco-

Cracouiens: & Sandomiriens: terrarum Dominus. dans & concedens Episcopo & Ecclesie Cracouiens: iura, libertates, immunitates diuersas, sibi in Tharsen: & Kelcen: Castellaniis quandam reseruarat seruitutem, videlicet dum per Tartaros, Ruthenos, Schismaticos, vel Lithuanos terra Sandomiriens: hostiliter vastaretur, Episcopus de eisdem Castellaniis, homines suos bellicosos, in defensionem cum ceteris terrigenis mittere tenebatur; sed quia hec nimis onerosa ipsi Episcopo & suis hominibus videbatur. Nos volentes, ut idem Episcopus cum Clero suo, maximè hostilitatis tempore deuotius orationibus intendant, ipsum & successores suos, à predictis Tharsen: & Kielzen: Castellaniis, & homines quoslibet in eisdem degentes, presentes & futuros, à præfatis seruitutibus, videlicet Pogon & à mittendis hominibus contra Tartaros, Ruthenos, & Lithuanos ex nunc absoluiamus & liberamus omninò. Ita

quod de cetero homines pugnaturos Episcopus & sui successores de eisdem Castellaniis mittere minimè teneantur. His autem munificentis gratiarum, prænominatus Dominus Bodzaihá Episcopus Cracouiens: pranimè consolatus, nobis pecuniarum Quingentarum Marcarum quantitatem, ob respectum donationis supradictæ obtulit & donauit gratiose & Villam suam mensa Episcopalis Smarszowice dictam vulgariter, pro dimidietate villæ nostræ Pauliporabæ dictam, prope Vsvam permutauit & donauit, eam expresso consensu sui Capituli Craco: volentes & decernentes presentibus scriptis quod eadem medietas villæ Pauliporabæ prout circumferentialiter in suis limitibus est limitata & distincta, & homines degentes in ipsa nunc & in futuro eadem libertate gaudeant, qua ceteræ villæ Episcopales Ecclesie Craco: gaudere & vti diutius consueverunt. Quemquidem Episcopum, Capitulum & Ecclesiam Cracoui: nos in Regiam gubernationem suscipientes, promittimus bona fide stare

nue defensare

que defendere ab omnibus molestiis,
violentiis, & iniuriis, quorumlibet
hominum, ut meritis B. Stanislai
Martyris gloriosi, eiusdem Ecclesie
Patroni, Deus omnipotens gratiam
nobis tribuens, in presenti dies vi-
tae nostrae adaugeat felicibus incre-
mentis. In cuius rei testimonium &
evidentiâ pleniorē, presentes lice-
ras dari fecimus nostris sigilli muni-
mine roboratas. Actum Cracovie
feria secunda in Rogationibus, Anno
Domini Millesimo, Trecentesimo,
Quinquagesimo Quarto. Presen-
tibus hiis testibus, Ioanne Iura Pa-
latino Sandomirien. Czernęne de
Lipá summo Marchalco Moraviae
Zbigneo Craco: Floriano Lancici:
Cancellariis. Ioāne Woyniciem. Ra-
phaele Kisliciem. Stanislaō Mato-
goffem: Castellani. Petro Tribu-
ni, Grotone Subpincerna Cracoui:
Petkâ Subagazone Sandomiri: &
aliis multis fide dignis. Datum per
manus Domini Sbignei Cancellarii
nostris prænотati Scriptum autem
per Notarium Curie nostrae no-
mine Pribyslau.

m 2

Quinimò quod magis est,
ipsis aliquando Ecclesiasti-
cis vltro & spontaneè pro de-
fensione patrię subsidia ar-
matorum mittentibus, ne ea
res in sequellam trahi posset,
solennibus Regum atq; Prin-
cipum Poloniae cautionibus
prouisum fuisse, vel ex hisce
diplomatibus manifestè appa-
ret quorum is ast tenor.

Vladislaus Dei gratia Rex Polo-
niae, nec non terrarum Cracouien:
Sandomirien. Lancicien: Kaiaua
Lithuaniae Princeps. supremus Poo-
meraniae Russiae Dominus & He-
res Significamus tenore presentiū
quibus expedie vniuersis, quo-
modo Venerabiles in Christo Pa-
tres, Domini Nicolaus Gnesnē-
sis Arch:episcopus, & Alber-
tus Episcopus Cracouiensis Ec-
clesiarum, videntes & sentientes
grauia & intollerabilia incom-
moda, & iacturas, Regno no-
stro Poloniae ex diffuriis gue-
rarum per Cruciferos expulsis
de Prusia, Nobis & Regno
nostra

nostro motarum, in posterum imminere, ad petitionem nostram & requisitionem specialem, liberè & spontaneè sine derogatione iurium & libertatum Ecclesiarum prædictarum, quilibet ipsorum cum uno Banerio seu vexillo armatorum hominum, contra insultus hostiles Regni nostri, & defensione patriæ propriæ, subsidium nobis fecerunt & subvenerunt. Et nè ipsorum sincera & deuota intentio quam habent, ut præmissum est, pro defensione patriæ, trahatur in malam consuetudinem & sequellam; Bonumq; pro commodo Regni, & pro utilitate Ecclesiarum, per ipsos factum in malignitatem conuertatur, & per consequens iura & libertates Ecclesiarum infringantur, tenore præsentium promittimus & vouemus, quod amplius & admodum talia subsidia armatorum contra iura & libertates Ecclesiarum, ab eisde Dominis Nicolao Archiepiscopo Gnesnen: & Alberto Episcopo Cracouien: & eorum successoribus volumus exquirere, sed potius ipsorum

Ecclesias circa iura & libertates, cum omnium deuotione conseruare, imò & pro istis seruitiis & subsidis per ipsos nobis pro tanta necessitate Regni & Coronæ nostræ exhibitis & impensis, ipsis dignæ satisfactio nis volumus gratam facere: recom pensari; harum quibus sigillum nostrum appensum est testimonio literarum. Actum in loco Scariõis, quã cū exercitiis nostris fecimus ante oppidum Zakroczym, in vigilia B. Iacobi Apostoli, A. D. Millesimo, Quadringentesio, Quaredecimo. Præsentibus validis viris, Cristino Castellano Crac. Ioanne de Tarnow Crac. Nicolao de Michatow Sandomirien: Palatinis. Michaelis de Bogumitowice Sandomirien. Christino de Koziegtowy Sandecen: Ioanne de Tolischow Calisien: Castellanis. & Bartosio Wlozkoni Subcamerario Sandomiri: multisq; aliis nostris fidelibus fide dignis Datum per manus prædicti Venerabilis in Christo Patris, Domini Alberti Episcopi Crac Regni Poloniæ Cancell. Dominus REX per se.

Alerius.

Alterius verò similis cau-
tionis ea est verborum series.
SIGISMVNDVS Dei Grati-
a Rex Poloniae, Magnus Dux
Litvaniae, Russiae, totiusq; Prussiae
&c. Dominus & haeres. Manifestū
facimus tenore presentium Quia
cum anno superiore primum Turci,
deinde Tartari validissimis copiis
Regnum nostrum adorti essent: &
omnia in terris Russiae ferro ac igni
vastassent. Nosque in eam inopina-
to casu coacti essemus, mora dūta-
xat Nobilitate terrarum minoris
Poloniae, & detectu decimi cuiusq;
ex plebeiis omnibus, earundem ter-
rarum facto. Nos recunq; hosti-
bus obicere, & tantam subditorum
nostrorum calamitatem, & discrimen
Regni propulsare. Idq; consi-
derans Reuerentissimus in Christo Pater
Dominus Petrus Episcopus Cracoe.
& Regni nostri Vicecancellarius,
nolens nobis pro fide sua erga Nos,
& amore patriæ, in tanto periculo
desse, similem nobiscum decimi cui-
usque omnium subditorum suorum
& totius Cleri sui delectum fecisset.

M 3

Militemq; in super ipse centum equo-
rum nobiscum expediuisset. Nolens
res nos, vi pro gratia quam illi deo-
bemus, ob eam insigne meritum ero-
ga Nos & Rempublicam nostram
exhiberem, aliquid hoc exemplo
detrimenti acciperet in privilegiis
& immunisatibus suis & Ecclesiae
suae praesentibus literis nostris testan-
dum duximus, & testamur ingenuè,
ipsum Reuerendum Dominum Epi-
scopum, & eius Clerum Ecclesiae
Crac. praedictam expeditionē gen-
tium suarū, non ex vlllo debito vel
coactione nostra, sed merè motu pro-
prio, & ex libera sua voluntate fe-
cisse. Proindeq; hanc rem nullum
exemplum in posterum, quod li-
bertatibus & privilegiis huius
Ecclesiae officere posset trahi debe-
re. Quinimo obsequium hoc tam
pium in nos & Rempublicam no-
stram praestitum pollicemur ipsi Do-
mino Episcopo & eius Ecclesiae, vo-
berima gratia, & patrocinio no-
stro Regio semper referre. In cuius
rei testimonium sigillum nostrum
praesentibus est appensum.

Datum
Petri.

*Petriconia in Conuenticu generali,
feria quinta post Conuersionis S.
Pauli. Anno Domini Millesimo,
Quingentesimo, Vigesimo sexto,
Regni nostri anno vigesimo.*

Sigismundus Rex.

*Relatio Magnifici Christophori de
Szydkowice Palatini & Capitanei
Crac. & Regni Poloniae Cancellar-
rij, Siradien: Sochaczewien: Goe-
tinen: & Noue ciuitatis Korczyn
&c. Capitanei &c.*

Cum itaq; ex his manife-
sto appareat, Ecclesiastica
bona, eorumuē subditos ad
præstanda onera militaria nō
obligari: mirabilis certē au-
ditu res est, cur à secularibus,
(quibus munus hoc militan-
dictiā expresscripto Priuilegij
Ludouici Regis propriē in-
cumbit) Ecclesiarum Sculte-
ti & Aduocati ad subeundā
militiā tantoperē adigantur?
Cum quod ipsi ferre debue-
rant onus, alijs portandi il-
lud necessitatem imponant,
adq; cōtra fas & equum, Fa-

teor * equidem Statuto Ca-12
simiri Magni Vislicie Anno
1368. condito, omnes indif-
ferenter Scultetos & Aduo-
catos, tam spiritaliū quā
secularium, ad obeundum
seruitium bellicum ad stringi;
attamen postmodum Statutis
posterioribus Sigismundi An-
ni. 1538. & Sigismundi Augu-
sti Regum, Anni 1550. quoad
spiritalium Scultetos, & Ad-
uocatos id ad hunc modum,
(nisi à tali necessitate bellica
liberentur speciali aliquo iu-
re vel priuilegio) restrictum
fuisse, liquidō constat Quali-
ter autem bona Ecclesiastica,
illorumuē subditos, ab oneri-
bus istiusmodi iura eximant,
paulō ante probatum est. Ac
in super * cū post tot ac tantas
de Scultetoru & Aduocato-
rum in bellum expeditione, in-
ter statum secularem, & Ordi-
nē Ecclesiasticū agitatae con-
trouersias lege publica Anni
1563. cautū reperiatur, omnes
huius-

huiusmodi Aduocantias & Scultetias, tam videlicet in bonis secularium, quàm spirituum aliorum, existentes, iuri exemptionis obnoxias esse: nescio qua fronte seculares ordinem Ecclesiasticum amplius hoc nomine inculcare possint: cum quod ipsi nullo planè seruitij militaris (cuius tamen præcipua cura ad illos spectat) respectu habito, ex huiusmodi Scultetiis & Aduocatiis, prohibito subditos suos extrudant, eas Ecclesiasticis, à subditis quoque illorum redimere iusto & legitimo pretio, nefas esse contendant. Turpe vero est Doctori, cum culpa redarguit ipsum.

14 Extant * præterea, etiam alia antiqui ora, ut potè Casimiri Magni Anni 1368. tum & Vladislai Jagellonis Regi, Anni 1423. de huiusmodi Scultetis statuta, quæ de rebellibus & iniuribus Sculteto remouendo disponunt, quod ni-

mirum dominus in hereditate sua habens talem Scultetum, possit ei præcipere, ut vendat Scultetiam cui vult, vel si non inueniat emptorem, ipse dominus persoluto iusto pretio seu valore Scultetiarum, illam pro se obtinendi habeat facultatem: quæ statuta passim in Regno praticari videmus.

Ac proinde * meo quidem iudicio, Domini seculares de statu Ecclesiastico, eo nomine conquerendi, ac si per illud defensio Reipub: impediatur, vel diminuat nullam omnino aut exiguam valde causam habere videntur: accedente præterea eo, quod Ecclesiæ ordo contributionis publicas, pro conducendo milite stipendiario, (quo potissimum his temporibus res militaris constat) non tantum ex bonis & prædiis, verum ex decimis quoque sibi adscriptis, contra ius & æquum, non inuitus tamē in gratiam secularium præstare sole-

re soleat : atque si huius rei æ-
qua solidaque iniretur ratio,
facile animaduerti posset,
quod inuerso rerum ordine,
pro secularibus, spiritualium
ordo, vnà cum miscellis ruri-
colis & colonis, tam præclari
atq; pij muneris defendendæ
patriæ, non postremas partes
sustineat, neque tamen
pro sua modestia, secu-
laribus, ob eam, ine-
qualitatem, mole-
stus esse intēdat.



QVÆSTIO VIII.

An articulus Confederatio-
nis Anno 1573. de pace
inter dissidentes in religio-
ne tenenda, sub Interre-
gno editus, & in volumen
Constitutionum Regni in-
fertus, legis vim habeat,
necne?

SVMMA R I A.

1. *Legis definitio quæ moribus & iuribus Regni conueniat.*
2. *Lex qualis esse debeat.*
3. *Iustæ vel iniustæ leges quæ dicuntur.*
4. *Leges ut habeant vim obligatiuam, quæ requiruntur.*
5. *An Confederatio Anno 1573. ad normam ferendarum legum aptari & nomen legis mereri possit.*
6. *An dicta Confederatio sit honesta.*
7. *Libertas credendi, est libertas errandi.*
8. *An confederatio dissidentium in religione sit iustæ.*
9. *Discrepantes de Religione sententiæ, animorum dissensiones pariunt.*
10. *In Ecclesiasticis rebus solus tantummodò summus Pontifex condendi legem habet potestatem.*
11. *Confederatio in causa Religionis, à secularibus tantum-*

modo

modò lata fuit, reclamantibus
spiritualibus.

12. & 16, Confederationis in cau-
sa religionis, quis sit sensus?

13. Libertas religionis, iuri diuino
& naturali repugnat.

14. An hæc Confederatio sit pos-
sibilis?

15. Inter fœdus & confederatio-
nem differentia.

17. Fautores hæreticorum in bul-
la Cane Domini anathemati sub-
iiciuntur.

18. An confederatio sit secundum
naturam.

19. Imperatoris Constantini Ma-
gni de diuersitate religionum
sententia.

20. An confederatio sit secundum
patriæ consuetudinem.

21. Legum & statutorum Regni
auctoritates, quibus ostendit-
ur, Prælatos & Scutum spiri-
tualium ad ferendas leges sem-
per pertinuisse.

22. Confederatio noua à quibus-
dam secularibus fuit concinna-
ta, idq. phatur protestationibus.

23. Protestatio contra confederas-
tionem Parisiis ab Episcopo Po-
snaniensi, & alijs Catholicis fa-
cta.

24. Diploma Henrici Regis, quo
admittit protestationem contra
confederationem interpositam.

25. Protestatio status spiritualis,
& Ordinum Regni contra con-
federationem in Coronatione
Regis Henrici.

26. Confederatio circa confirma-
tionem iurium ab Henrico Re-
ge non fuit approbata.

27. In confirmatione electionis Re-
gis Stephani, de confederatione
nihil actum fuit, sed in confir-
matione demum iurium, eius
rei sit mentio.

28. Sub interregno post mortem
Stephani Regis in Conuenticu
Cracouien: articulus confede-
rationis insignes quidam viri cū
protestatione subscribunt.

29. In conuocatione generali Var-
suien: moderni Regis eligende
di causa indicta, Episcoporum
subscriptiones cū protestatione

- contra confederationem.
30. Confederationis Corezynen:
quæ fuerit forma, quæne solē-
nitas.
31. Confederationes particu-
lares contra hæreticos in Pala-
tinatibus inica.
32. Regum Poloniae contra hære-
ticos sanctiones promulgata.
33. Noua posterior confederatio,
an prioribus confederationibus
atque edictis Regum deroget.
34. Confederatio noua iuramē-
tis Regum Poloniae qualiter
fuerit approbata.
35. Oppressio dissidentium in reli-
gione qualis sit.
36. Ciuitates & oppida Regni,
quare nouas synagogas adifica-
re non admittant.
37. An dicta confederatio sit loco
temporis conueniens.
38. An hæc confederatio sit utilis
& necessaria.
39. Pax quæ in confederatione
offertur, an sit vera pax.
40. An confederationis istius
formula sit manifesta.

41. An confederatio non priuato
cōmodo, sed pro communi ciui-
um utilitate sit conscripta.

LEgem DD. * iuris alii ali-
ter definiunt idq; secun-
dum iura & consuetudines
conuenientes cuiq; Reipub.
At quæ definitio, argumento
propositæ questionis, & iuri-
bus Regni huius magni sit ac-
cōmodata, præter eam quam
S. Thom: 1. 2. q. 90. pponit,
non reperio. Est enim lex se-
cundum eundem, ordinatio
rationis ad bonum commu-
ne, Prouinciæ, vel Regni, à
tota multitudine aut gerente,
vices eius, de iure non de fa-
cto promulgata. Vnde colligi-
tur quod authoritas cōden-
di legem vel statutum in tem-
poralibus, pertineat ad totam
multitudinem, vel ad perso-
nā publicam illius Regni vel
Prouinciæ, quæ vices gerit,
& curam habet totius multi-
tudinis, per textum in §. 1. & 2.
Institu

Instit: de iure, natur. Qualis

2. verò * lex esse debeat præcla-
re in cap: 2. distinct: 4. decla-
ratur his verbis: *Erit autem lex
honestæ, iustæ, possibilis, secundū
naturam, secundum patrie consue-
tudinem, loco temporisq; conueniens
necessaria, utilis, manifestæ quo-
que, ne aliquid per obscuritatem in
captionem contineat, nullo privato
commodo sed pro communi ciuiti
utilitate conscripita.* Alioquin
iniustæ, impossibiles, inuiles,
& discordes leges; non leges,
sed Tyranicæ constitutiones
sunt appellandæ, ut inquit il-
le Ecclesiastici ordinis anta-
gonista Priluius in præfatio-
ne ad arct: 3. lib. 1. cap: 2.

3. Quæ * autē leges iustæ vel
iniustæ censi debeant, ex
quatuor potissimum causis
cognosci potest. Et primum
ex fine: lex iusta est, quando
merè & simpliciter ordina-
tur ad bonum commune, non
autem ad priuatam utilitatem
statuendus, vel cupiditatem.

aut gloriam. Deinde ex cau-
sa efficiendi iusta lex est, si sta-
tuens vel condens legem, non
excedit suam iurisdictionem,
quia scilicet eam statuit suis
subditis, non autem iis, in-
quos non habet potestatem;
puta, si laicus quicumq; et-
iam Rex aut Imperator, facit
legem etiam super Clericos.
Tertiò ex forma lex iusta dici
potest, quando æqualiter &
proportionaliter omnib' im-
ponitur, ita ut non aliqui al-
leuiantur, aliqui nimium ag-
graentur. Deniq; ex mate-
ria lex illa habetur iusta, quæ
fit de rebus iustis, licitis, &
honestis, non autem contra;
puta, quando fit contra ius
naturale aut diuinum: quia
tunc huiusmodi leges iniustæ
rum nomen obtinent. Vnde
primò * requiritur ad hoc, 4.
quòd leges habeant vim obli-
gatiuam, ut sint iustæ & ra-
tioni consentaneæ. Rationi
verò cōsentaneum est, quic-
quid

quid religioni conuenit, quic-
 quid disciplinæ cōgruit, quic-
 quid saluti proficit, ut habe-
 tur in cap: *Consuetudo*. §. dist.
 Secundo requiritur, ut publi-
 cè omnibus, qui ferendæ le-
 gis potestatem habent con-
 sentientibus, promulgentur,
 atq; ab omnibus subditis sint
 susceptæ & approbatæ. Panor:
 in cap: 1. titul. de postul. præ-
 lator. per text: in cap. *In iſſu*.
 §. 3: distinct: 4. His itaque* de
 modo ferendarum legum pu-
 blicarum præmissis, videndū
 est, num dicta Confederatio
 ad normam & præscriptum
 istius modi iurium aptari, &
 per consequens legis nomen
 mereri debeat aut possit; Lō-
 gum certe atq; nimis tedio-
 sum videtur, singillatim ac
 ordine examinare ea omnia,
 quæ de recta & iusta legum
 condendarū forma, superius
 dicta fuerunt, at quia in iis
 potissimum huius quæstio-
 nis cardo vertitur, operæ præ-

tium est, rem per capita seu
 membra discutere. Et in pri-
 mis* an ea Confederatio sit 6.
 HONESTA. inquirendū
 est; Sanè quando leges non
 cōcollimant & referuntur, ut
 promoucantur virtutes, sed
 ut vitiiis atque maliciæ pateat
 campus, nulla ratione huius-
 modi leges honestæ appellari
 possunt. Eam verò Confæde-
 rationem, qua libera cuiuscū-
 que religionis (vel ut potius
 dicam, portentosa & abomi-
 nanda cuiusuis de religione
 opinionis) professio permit-
 titur: turpissima malitiæ stu-
 dia, venenataq; pharmaca in
 se continere, atq; non solum
 Rebus pub. sed etiam singulis
 Ciuibus exitiosam, paci que
 publicæ in primis inimicam,
 esse, nemo ambigere potest.
 Nam libertas* credendi nihil 7.
 aliud est, quàm libertas errā-
 di & quidem errandi in re,
 vna omnium periculosissima;
 ut potè, ex qua vniuersa inſe-
 pender:

pendet salus & sequitur interitus. Quod quidem multò gravior atq; turpius crimen est, quam quævis alia etiam horrenda flagitia. Quare colluuiem hanc religionum difformium, non ab honestate aliqua profectam sed ab inferis reuocatam, minimèq; esse ferendam, vel ipsorum hereticorum, maximè verò illius siarchæ Theodori Bezae testimonio ostenditur. Ita enim ille, nescio quo spiritu afflatus, in sua Epistola Theolog. pag: 20. & 21 de his scribit: *Libertatem conscientia permittere, sinere vnumquemq; si velit perire, diabolicum dogma est: & hac illa est diabolica libertas, qua Polonia & Transylvaniam hodie tot pestibus infecit, quas nulla alioqui sub sole regiones collerarent.* Hæc ille. Eiusdem indignitate rei motus ipse Calvinus. Seruicium hæresiarcham, qui sanctissimam Trinitatem blasphemauit,

n 3.

bat, nequaquam tollerandum esse, iudicans, hærescos damnatum, Anno Domini 1555. Geneuæ viuum flammis exuricauit. Idem Gentili heretico, in ciuitate Bernensi Heluciorum, Calvinismo infecta, Anno Domini 1566. conuenisse proditum est.

Secundò quæritur, * an sit IVSTA: De iustitia vel iniustitia confæderationi ex iis, quæ de causis, iustas leges efficiētib; superius dicta sunt facile iudicium sumi potest. Nam quod ad primam causam, nempe finalem attinet, confæderationem eiusmodi bono communi, salutis, paci; publicæ, non modò non conuenire, sed omninò esse contrariam, quis non videt? Quanta enim incommoda, quantæue perturbationes rerum omnium, ex perturbata & immutata, ac tam variis, tamq; portētoſis opiniōibus discrepta sacrosancta religi-

one

one Catholica, publicè & priuatim sequutæ sint, res ipsa demonstrat. An non eò amplius prætextualis legis, (quod nunc quidem priuata auctoritate fieri videmus) in oppidis siue pagis illorum; qui libertatem cuiusuis cultus sibi permitti postulant, hominibus Catholicam religionem antiquitus proficētib; liber ipsius usus denegaretur? an fundationes à maioribus piè ac religiosè institutæ Ecclesiisq; Catholicorum adscriptæ hac credendi quiduis libertate non conuellerentur? decime censusq; Ecclesiastici, an per summam vim & iniuriam non subtraherēt & in usus horribilium huiusmodi sectarum non conuerterentur? Sacerdotes, Parochiis atque bonis suis an non spoliarentur? ac denique in subditorum non corpora modò, sed etiam in animas ipsas crudelissimè an non sæuiretur? dum videli-

cet ii, non ad sua templa Catholica religioni consecrata, sed ad synagogas diuersarum sectarum, grauissimis propositis poenis compellerentur? Accedit * etiam illud, quod discrepantes de religione sententiæ, animorum quoque & voluntatum dissensiones pariant, quæ contentionum, rixarum, bellorum, rapinarum luculentissimam materiam præbere, & ad extremum Regnorum & Prouinciarum tali confusione cõtaminatarum, certissimi interitus causa proxima esse soleant: vt enim contrarii & corrupti humores febrem corporum; sic contrarii in religione affectus febrem atque perniciosam pestem pariunt Rerum publicarum. Testis est Germania, quam tot annis hac pestifera lue cernimus esse labefactatam. Testis Gallia, in qua hæc eadem pestis, quas æuo nostro non excitaui turbas, quæ non calamitatum

templa Ca-
consecrata,
diuersarum
nis propo-
elarentur?
id, quod
gione sen-
quoque &
niones pa-
tionum, ri-
rapinarum
materiam,
remum Re-
ciarum tali
minarum,
causa pro-
tenim cō-
amores fe-
lic contrarii
stus febrem
pestē pari-
arum. Te-
quam tot
lue cerni-
tam Testis
eadem pe-
ro non ex-
non cala-
mitatum

mitatum incendiat testis in-
super misera Hungaria, quam
nihil aliud, nisi hæc diuersa-
rum religionū colluues per-
didit penitusque euerit. Et
quid deniq; dicam de nostra
Polonia, quæ etsi primum
quidem in sinceritate religi-
onis Christianæ plurimos an-
nos firmè & constanter per-
stiterit: factum est tamen, vt
successu temporis, maximè
verò superiorum Regū ætate,
è vicina Germania atq; Bohe-
mia Lutheri, Caluini, aliō-
rumq; hæresiarcharum pra-
uis opinionibus, velut exitio-
sa quadam contagione afflata
atq; infecta, & terrimum illud
perditorum hominum genus
reciperet, quod pestilenti af-
flatu suo omnia contamina-
re, & perniciosissimum virus
suum longè latèq; spargēdo,
è Regno & ditionibus illicō-
iunctis, verum Dei cultum,
quo vno eternæ vitæ spes cō-
tinetur, exterminare conare-

tur. Horret ac refugit ani-
mus memorare quas illæ pe-
stes ac furæ, ab humani ge-
neris hoste immistæ tempe-
states, quas discordias & dis-
ensiones, quot malorum ilia-
des in Poloniam intulerunt,
profana facta, euerfa, ac deso-
lata templa, aliaq; loca sacra
atq; religiosa, bona Ecclesia-
stica nefariè direpta, & in pri-
uatorum vsus conuersa, au-
thoritas sedis Apostolicæ, cu-
ius supra cæteras gentes Po-
loni studiosissimi semper fue-
runt, summa impietate con-
tempta, iura ac priuilegia Or-
dinis Ecclesiastici labefacta-
ta, omnia denique diuina &
humana fraudibus ac temeri-
tate illius tam perfidi, & Ca-
tholico nomini sēper iniqui
infectiq; coetus, turbata at-
que confusa.

Constat * insuper eam cōro-
federationem esse iniustā ex
causa efficiente, quandoqui-
dē in Ecclesiasticis & spiritu-
alibus

alibus reb⁹ omnibus, maximè
verò quæ concernunt religio-
nē, nullus præter solum sum-
mum Pontificem, habeat fa-
cultatem condendæ legis (vel
ut magis propriè dicam) ca-
nonis seu constitutionis Ec-
clesiasticæ. Quod etiam ad
Concilium generale, si autho-
ritate summi Pontificis sit in-
dictum pertinet, per textum
in cap. *Regula*. distinct. 3. & in
cap. *Translato*. 3. tit. de Const.
Quātum enim quis habet do-
iurisdictione, tantum habere
potest etiam de autoritate
cōdendi legem vel statutum
Nam Potestas statuendi legē
dependet à iurisdictione atq;
imperio statuentis, & subie-
ctione quo ad eum in quem
statuitur, glossi: & Bart. in. l.
ff. de iurisdic: omni iudic.

xi Ex his, opinor liquet, con-
federationem hanc a seculari
tantūmodo statu, reclamanti-
bus spiritualibus in causa reli-
gionis, latam, nullius esse pō-

deris; utpotè quod talem cō-
dendo legē, exceßerunt mo-
dum suæ iurisdictionis. Cum
alias iudicium falsæ religio-
nis aut doctrinæ in hoc Re-
gno, antiquissimo iure, puta
ab ipso exordio Christianæ
religionis, ad ordinem Eccle-
siasticum pertinuisse certum
sit: quod etiam Statuto Sigis-
mundi primi Anni 1543. pro-
batur his verbis: *In primis ad
spiritualium iudicium pertinet, iu-
dicare differentias fidei sanctæ
Christianæ, hereses, schismata, bla-
sphemias contra Deū, & apostasias*
Nec quisquam eò moveatur
quod in capite istius confæ-
derationis adscripta sint hæc
verba. *Nos Consiliarii spirituales
& seculares, &c.* Id enim ex vñ
tata potius quadam formula
constituendarum legum, ab
ipsis cōpilatoribus huius con-
federationis, quam ut reuera
status spiritualis huic rei as-
sensum præbuerit, appositum
esse, tot protestationes & con-
tradicti-

traditiones vniuersi cleri,
& nonnulorum Ordinum Re-
gni probant, quæ quorsum
interpositæ essent, si negoti-
um hoc vnanimi omnium Or-
dinum consensu peractum fu-
isset? alioquin proferendæ es-
sent subscriptiones istorum
articulorum, ex quibus rei
veritas eluceret. Sed neque
quoad formam iustæ legis no-
men sortiri potest ista confæ-
deratio. Nam quæ maior inæ-
qualitas dici potest, quam ut
quod quis tibi fieri non vult,
ab alio id mordicus exigit?
12. Is siquidem * istius confæ-
derationis sensus esse videtur,
ut nouatoribus quarumvis re-
ligionum vbique locorum in
Regno impune vagari, do-
gmataq; sua disseminare lice-
at, Catholicis verò, auitam
& pristinam religionem & e-
ius iura tueri nefas sit. Quod
ita se habere non solum exter-
na & peregrina, sed domesti-
ca etiam testantur exempla.

Quoruscunque enim est E-
uangelicorum, (vni se ipsi ap-
pellant) qui subditis suis Ca-
tholicæ religionis vsum non
prohibeat, eosq; propositis
pœnis seuerissimis à vero Dei
cultu non absterreat? An non
vnicuique etiam infimæ sor-
tis homini, legis istius (in
quantum lex dici potest) be-
neficium integrum illæsum
uè esse debuerat. Cur igitur
quod sæpius non sine lachry-
mis fieri videmus miscelli sub-
diti à dominis suis templa Ca-
tholica, quæ aliquando lon-
gis itineribus vltro adire ma-
lunt deferere, atq; veluti fidē
Catholicā abiurare coguntur?
En quàm bella iustitia, &
quàm proportionata sit isti-
us legis æqualitas? Nec mi-
nor protuldubio est illa quo-
que Catholicorum omnium
iniuria, quod templis, Paro-
chiis, beneficijs thesaurisq;
Ecclesiasticis spoliati, obstā-
te huius articuli dispositio-
ne non

ne, nō solum ea repetere, sed nē mutire, quidem de his debeant. Compositio seu potius restitutio in integrum ordini Ecclesiastico eo nomine, seruans, de die in diem, differtur, variisq; artibus eluditur, interim templa, foundationes, thesauri Ecclesiæ, ab istis sectariis (proh dolor) possidentur: ita vt iam ipsi tripudiant, Ecclesia verò Catholica, & ordo spiritualis merore contabescere videatur. Iustitia denique legum, vt superius dictum fuit, cognoscitur ex materia ipsius rei, de qua leges conduntur, putà si de rebus licitis & honestis fiant, neque legi diuinæ aut naturali repugnent. Et quid quæso * magis iuri diuino aut naturali contrarium esse potest, quàm hæc religionis libertas? Nam cum præceptum Domini sit, vt is qui blasphemauerit nomē Domini, morte moriatur, *Leuit: cap: 24.* quæ pu-

tas maior impietas, quæ vè magis execranda blasphemia inueniri potest, quàm si non modò Lutheranismus & Calvinismus, verùm & Anabaptismus, & Trideismus, imò & Atheismus, aliæque horribiliores huiusmodi sectæ passim admittantur, legeque & autoritate publica approbentur? Neque enim quisquam id existimet, quod vni saltem aut alteri sectæ, ista confæderatio libertatem religionis indulgeat, sed vt quam quisque profiteri hæresim, fidem uè si hi condere velit, id sibi præfideo atque autoritate illius, impune, nullo impediante, facere liceat. Quod sanè, si vel ipsi sanioris mentis hæretici cum animis suis reputarent, non tam præcipientes fortè ad hanc religionis libertatem euincendam pronoluerentur. Quæ cum hæreticis etiā ipsis merito exosa esse debeant, mirum est quod Catholicos illos te-

Hostepidos, (qui Politici rectius dici possunt) non pudeat sui, quando partim precibus, partim pollicitationibus ad promouendam approbationem istius confœderationis ab aliis perducuntur, qui religionem potius suam, in qua nati & educati sunt, omni priuata amicitia antiquiorem & chariorem habere debuissent?

14 Tertiò quæritur. * An hæc confœderatio sit POSSIBILIS? Equidẽ quid hac lege, nõ tantũ impossibilius, sed absurdius etiam dici possit, non
15 video. Nam si * quæ sit inter fœdus & confœderationem differentia, quispiam consideret, fateatur necessum est, aliam esse huius, quàm illius vim & naturã. Fœdus si quidem statuitur pacis tantummodò & salutis communis cõseruandæ causã, qualia huic Regno cum Turcis, Tartaris, aliisque nationibus pacta & fœdera intercedunt. Con-

O 2

fœderationis verò longè alia est vis & natura. Nam non solum gens cum gente, vel populus cum populo, contra aliam gentem, vel populum, verum etiam iidem aliquando populi, putà vnus dominio subiecti, vt nimirum mutuis præsidis sese defendant, vel vt rem aliquam communibus studiis promoveant, mutuo interesse conuenire, atque conspirare solent: qualem confœderationem à maioribus nostris contra hæreticos Corczini factam fuisse, inferiùs dicitur. Nec alia * certè mens 16 istius nouæ Confœderationis esse videtur, nisi vt alter alterius sententiam & opinionem de religione, qualiscunque illa fuerit, non probare tantummodò, sed & defendere sit obstrictus. Iam si aliquis huiusmodi sectarius, putà impius Anabaptista, vel

vel spurcissimus Adamita quispiam, cum sua pestifera opinione in medium prodeat, non modò toleranda, (quod alioquin homini pio & Catholico grauissimum est,) sed etiam autoritate istius legis defendēda erit, opinio sentētiaq; illi sacrilega. Quæ res cum omni potius detestatione, quàm approbatione aut defensione digna sit, Catholicos talibus legibus cò adigere, vt in quasuis hæreses etiam turpissimas & immanissimas consentiant; quin potius vt easdem tueantur atque defendant, non modò impium, verùm etiam inhumanū prorsus & barbarum est. Neque enim Catholici more hæreticorum, Ecclesiæ matris præcepta & instituta fusq; deq; ferre, aut illis refragari fas sibi esse ducunt, sed cum eam soluendi ligandi que potestatem habere credant, nulla ratione præuari-

cari ipsius mandata. sine offensione conscientiae se posse certò persuasum sibi habent. Quoniam * verò autoritate eiusdem Ecclesiæ Catholicæ, in Bulla Coenæ Domini, omnes fautores hæreticorum, ipso facto anathemati subiciunt videant isti quàm grauem, & quàm impossibilem conditionem Catholicis, hac sua confæderatione imponere contendant; Quod si quispiam fortè salutis suæ prodigus, Anathema leue quid esse existimant, is certe multum in eo fallitur. Nam excommunicatio maior, quæ Anathema appellari solet, nihil aliud est, nisi exclusio à communione fidelium, quæ triplici fit modo, scilicet in conuersatione siue in actibus legitimis corporalibus, in sacramentorum susceptione, & in actibus legitimis spiritualibus, siue in bonorum spiritualium participatione. Atqui esse anathema à Christo, &

sto, & tradidi sathanæ, quini-
mô haberi pro Ethnico & pu-
blicano quid grauius, quid ué
infaustius homini Catholico
accidere potest. Quod qui cō-
temnit, is non pro Christiano,
sed pro Ethnico, & cui Deus,
atque salus sua non est cordi,
meritò censeretur debet. Quid?
imò Ethnicos etiam ipsos, vi-
uam quasi excommunicatio-
nis; qua Ecclesia Catholica
nunc utitur, imaginem ex-
pressisse Cæsar lib: 7. Commēt:
demonstrat his verbis: *Si quis,*
inquit, aut publicus aut priuatus eo-
rum (scilicet Druidarum, qui
fuerunt sacerdotes pagani)
decreto non stetit, sacrificiis inter-
dicunt, hac pena apud eos est gra-
uissima. Quibus ita est interdictū,
in numero impiorum ac sceleratorū
habentur, his omnes decedunt, adi-
um sermonemq; defugiunt, ne quid
ex contagione in eō modi accipiant,
neque his presentibus ius redditur,
neque honos illis communicatur.
Hæc Cæsar.

Quartò quæritur * an sit se-
cundum NATVRAM? 18
Sanè naturalis id ipsum suadet
ratio, quod vna tantum vera,
pura, atque sincera sit religio;
Vnus enim, ut inquit Aposto-
lus; est Dominus, vna fides, vnum
baptisma. Quicquid verò præter v-
num fidem est. perfidia non fides est,
ut sanctus inquit Hilarius: &
proinde, si præter vnum Dei
cultum existant aliæ religio-
nes, nulla ex his erit, quæ non
apud se esse, veritatem, aliis
persuadere conetur. Quam-
uis enim sanctus Augustinus
doceat, veritatem non huius
aut illius esse, sed omnium, hoc
est sanctæ Ecclesiæ Catholi-
cæ, quæ terra est, vnius labii,
& concordantium sermonū
cuius participatio in id ipsum
in qua multitudinis credentio-
um cor vnum, & anima vna
in qua id ipsum dicunt, idip-
sum sentiunt, id ipsum sapiūt,
vnanimis, vno ore glorificāt
omnes Deum & Patrem Do-

mini nostri Iesu Christi; attamen hi quoque omnes, qui arbitratu suo singulares religionum intellectus excogitant, novas & hactenus inauditas opiniones quotidie adferunt, nequaquam se priuari ea veritate patiētur, quinimo tanquam propriam rem eam sibi vendicabunt. Quid igitur? num, id Catholico homini, qui extra Ecclesiam Catholicam, nullam aliam sanam atque veram esse doctrinam firmiter credit, mediocre, aut tolerabile malum est; Nouas istiusmodi sectarum opiniones, & contrariam ei, quā Ecclesia Catholica tradit fidem, tanquam veram, non modò tolerare, sed etiam approbare, & quod magis est defendere? Quæso consideret secū quisque, quā hæc sint absurda, quā impia, quam cum ratione pugnātia. velle eò aliquē adigere, vt tenebras lucem, malum bonum appellat

Libet hic * adicere aurea 19. illa verba, quibus olim Constantinum Magnū, apud Ecclesiā Alexandrinā vsū fuisse, Athanasius Apol: 2. scribit: Sed heu, quō inquit, iusticia fides recessit, cū tantarum tenebrarū caligine inuoluimur? Neq̃ id iam ex errore, qui multiplex est, quā malignorum hominum vitis, dum & propugnatores recordia sustinemus, & eos, qui aequitatem & veritatem profligant, etiam cum id sensibus nostris percipiamus, negligendos putamus. Quod nam id genus peruersitatis inimicos non reprehendimus sed latrocinio nos comites damus; unde fit, vt viam quandam sibi facillimè trauerit, nemine repugnante, perniciosissima fraus: Dei lege & bono ingenio instructi, toleramus tamen inimicos, turbationū & tumultuum facibus, quasi incendia miscere, idq̃ neq̃ oculis præditi ceruimus, neque legis sententia imbuti sentimus. Quantus igitur stupor nostram vitam incescit, cum nostrimet tam iniurijs
simus

simus, etiam Deo admonente. Quid igitur? num id mediocre aut tolerabile malum est? Num pro hominibus habendi sunt? Nonne in domum & populum Dei ante oculos nostros per sauitiam debacchantur, & probra faciunt scelerati illi? Iam quanta id cum vesania faciant, ipsis vobis cogitandum relinquo. Scilicet enim illi in lingua sua sitam habent malitiam, plumbeasque iras ita secum circumferunt, ut se ipsos mutui viribus feriant, & nos secum ad auctarium sui supplicij abstrahant. Interim qui recta docet, hostis indicatur: qui autem inuidia vitium praefert populum male itum quod minime oportuit, inuadit, vastat, absumit, & seipsum vltro corrumpit, gloriatur, extollit, veritatem subuertit, & fidem circumuolit, donec sua conscientie cavernas & latibula queritando inueniat. Ferocitas igitur agrestium eos miseros facit, qui ita temere seipsos cum indigni sint, offerant inclamando: Heu scelera, illenè presbyter est? aut illenè puer? mea existimatio

attingitur, mihi hoc ipsum debetur, ab illo ablatum est. Ego igitur omnibus spoliatus, pro viribus nocebo. Luculentum insanie tumultum dicas, si artes, conciliabula, aut conuiuia istorum importunissimorum conuentuum videas. O nostram in Ecclesiam Dei peruersitatem, speculaculum maligni & dementis animi. Nunquamne tandem pudefient? Nunquamne semetipsi improbabunt? Nunquam in animo morsus sentient, ut vel nunc saltem contra imposturam & rixas dignum aliquid animo contempnant, & sentire videantur? Hæc Constantius Magnus ille Imperator, & cum illo una omnes boni Catholici, tum horum temporum tum istorum hominum, qui recesserunt à vera, pura, sinceraque religione, & secuti sunt desideria cordis sui deplorantes infelicitatem inclamant. Quinto quaeritur, an sit secundum Patriam CONSVETVDI- NEM? Hic isti, qui præclarum illud dissidentium in religione nomen sibi vendicant, animum aduertant

aduertant, simulq; fateantur
 necessū est, antiquissimis hu-
 ius Regni moribus, modū &
 formā cōdendarū legū publi-
 carum, eam præscriptam in-
 stitutamq; esse, vt non nisi il-
 la, quæ decōsensu & vnani-
 mi voluntate omnium, ordi-
 num, puta spiritualium & se-
 cularium, sancitæ promulga-
 tæque sunt, vim legis obtine-
 ant, & pro iustis atque legiti-
 mis statutis atq; cōstitutiōi-
 bus reputentur. Quicquid ve-
 rò peculiari quorundam sen-
 tentiā statuitur, id non modò
 nullam vim, sed nec nomen
 legum aut constitutionum,
 21 habere potest. In quam* sen-
 tentiam multæ præclarissimæ
 leges Regni extant, semper
 inuiolabiliter obseruatæ, &
 per Serenissimos olim, Reges
 Poloniæ iuramentis confir-
 matae, Principio enim, Ca-
 simirus Rex, Visliciae Anno
 1368. diuersitatem & varie-
 tatem iurium improbens, vnā

cum Prælati, Baronibus, cæ-
 terisque Nobilibus, statuta
 sua promulgat. Similiter Io-
 annes Albertus Rex, Petrico-
 uiæ Anno 1496. decernit,
 statuta sua comuni & diu-
 turna consultatione præmis-
 sa cum Prælati, Baronibus,
 Nobilibus, terrarumq; Nun-
 ciis ac subditis vniuersis, spi-
 ritualibus & secularibus, in
 Conuentione generali Petri-
 couien: existentibus, corpus
 eiusdem Regni, (verba sunt
 Statuti) cum plena facultate
 absentium representantibus,
 promulgata, perpetuò dura-
 tura & obseruanda. Eodem
 modo etiam Alexander Rex,
 indicta Conuentione gene-
 rali Petricouiae, Anno 1504.
 restatur, se cōstitutiones cer-
 tas decreuisse, cum consilio
 & assensu communi Prælato-
 rum, & Consiliatorum, ac
 Nuntiorum terrestrium, iux-
 ta Regni consuetudinem vo-
 catorum. Idem Rex in Con-
 uentione.

mentionem quoq; Radomienſi generali Anno 1505. de conſilio, ſcientia, & vnanimi voluntate, omnium & ſingulorum Prælatorum ſpiritualiũ & ſecularium Conſiliariorũ, & Baronum, & Nuntiorum Terrarum, & Ciuitatum, qui vniuerſum corpus Regni (vt ibidem habetur) indubitanter repræſentarunt, leges à ſe datas recenſet. Idem in Conuentione eadem, Radomienſes leges ſuas à Reuerendiſſimis & Reuerendis in Chriſto Patribus, ac Magnificis, Venerabilibus, Generoſis & Nobilibus, Prælatiſ & Baronibus Conſiliariis ſuis, ac terrarum Nuntiis moderatas fuiſſe fatetur. Idem Ioannes Albertus ibidem in Radom, Anno eodem 1505. cum vniuerſis Regni Prælatiſ, Conſiliariis, Baronibus, & Nuntiis terrarum æquum, & rationabile, cenſuit, ac etiam ſtatuit, quod deinceps futuris temporibus

P

perpetuis, nihil conſtitui debeat per Sereniſſimos Reges ſine comuni Conſiliariorũ & Nuntiorum terreſtriũ conſenſu: ac p inde concludens, ipſa ſua ſtatuta in Radom publicè edita, ita de hiſ diſponit: *Iam verò inquit, hic finẽ faciemus noſtris in Radom inſtitutis ſupraſcriptis, quæ omnium voto, communi Prælatorum ſpiritualium & ſecularium, ac Procerum Regni, & Nuntiorum terreſtrium cõſtituimus Sigismundus quoq; Rex, Craconiæ in Coronatione ſua, Anno 1507. ex publico conſenſu leges ſuas ſe condidiſſe, teſtatur, hiſ verbis: Nos quoque, veſtigia prædeceſſorũ ſequuti, cum ab initio regimini noſtri, pleraque in Conuentibus generalibus de communi Prælatorũ, Procerum, atque totius Conſilij, & Nobilitatis noſtræ conſenſu, pro communi bono, ſtatu & ordine, iuxta rerum ac temporum rationẽ inſtituiſſemus, ac ea in publicum edi, ſubditi noſtri merito exige-*
rent

rent, cum vana sit lex, nisi obser-
uetur. Obseruari autem nequit,
nisi innorescat, omnia instituta
in vnum colligi, & ad omnium no-
ticiam imprimi vel publicari man-
dauimus.

Idem Rex eodem loco & tem-
pore illa tantum statuta per-
petuis temporibus duratura
decreuit, quæ de Prælatorum
Baronum, ac totius Consilij
& Nobilitatis consensu sunt
edita. Et idem, postea Anno
1532. ad emendanda omnia
Regni iura, & contrarietates
atque dubietates statutorum
tollendas, designat certas per-
sonas iuris peritos nimirum,
tam spirituales, quàm secula-
res. His itaque sic stantibus,
admodum faciliè quinis iudi-
care potest, num, ea confœ-
derationis formala, iustam
& legitimam condendarum
in hoc Regno legum normam
in se contineat. Notum liqui-
dè omnibus * est, prædictam
confœderationem, quemad-

modum & reliquos articulos
in Conuentu electionis Regis
Henrici, à quibusdam, secu-
laribus, sine vnanimi ònium
còsensu, imò quàm plurimis,
vtpote vniuerso statu & or-
dine Ecclesiastico siue spiri-
tuali, & magna parte status
secularis reclamantibus atque
protestantibus compositam,
& nouiter electo Regi obtru-
sam fuisse. Quod quidem non
tenui quadam coniectura, sed
ipsa rei euidentia, ipsis nimi-
rum protestationibus nō tan-
tum ab vniuerso ordine Eccle-
siastico, verùm etiam à bona
parte status secularis in diuer-
sis Palatinatibus, vtpote Ma-
fouix, Rauen: ac Plocen: o-
mni meliori modo & forma
iuris factis, atque Actis pu-
blicis ad perpetuam rei me-
moriã insertis probatur En ti-
bi solennis Episcoporum Re-
gni protestationis, in ipso pla-
nè istius confœderationis e-
xordio factæ, genuina verba.

Actum

Actum in castro Sochaczowienſi feria tertia poſt Dominicam Quinquageſimam, 1573.

Comparens perſonaliter corā Officio & Actis præſentibus Capitanealibus Caſtrenſibus Sochaczowienſibus, Reuerendiſſimus in Chriſto Pater Dominus Iacobus Vchanski, Dei gratia Archiepiſcopus Gneznenſis, Legatus Natus, & Regni Poloniæ Primas, ſuo & aliorum omnium & ſingulorum ſibi adherentium, tam ſpiritalium, quàm ſecularium, fidem & obedientiam S. R. E. proſtitit nominibus, proteſtatus eſt, & proteſtatur ſolleniter coram Officio præſato, & Honeſtis Seanislao, Luca, & Laurencio Kucharz Miniſterialibus Generalibus Regni, & Nobilibus Marcellino Szykowſki, Balhaſaro Wilkoſewski, Matthia Chrzewski, Seanislao Tychowſki, & alijs pluribus ibidem

circa inſcripta exiſtentibus, in & conera Magnificum Sigismundũ Wolski Caſtellanum Czernenſem, Capitaneum Warſawienſem & ipſius officium pro eo. Quia ipſe fungens officio ſuo Capitaneali Caſtrũ Warſawien: ad inſtanciam & iuridicam Reuerendiſſimi Domini Archiepiſcopi præſati, & Reuerendiſſi DD. Adami Konarski Poſnanienſis, Petri Myſkowski Ptoceuiſis, Alberti Stãrozrebski Chelmenſis Episcoporum requiſicionem, prætendens ſe habere cauſas quasdam, non tamen iuridicas, imò iuri conerarias, noluit & recuſauit, in damnum & iniuriam præſatorũ omnium proteſtantium, & aliorum præſatorum ipſis adherentium, ſuſcipere, & ad adicandum & ingroſſandum in Acta Warſawien: proteſtationem ipſorum, factam & inſcriptam, oblatam. Cuius tenor de verbo ad verbum ſequitur, & eſt talis.

MTRADTTAK DV.
 Chwone / iako Świeckie / imie-
 niem naszym y Postow Ziem-
 skich na Konwołacya Wár-
 szawsko postanych / ktorzy sie
 nie podpisali na Confederacya
 de dissidio religionis, na tey
 Konwołacyey od niektórych
 Pánow Rady Postow uczynio-
 na / oznaymujemy y oświad-
 czamy sie wśhem wobec y ká-
 zdemu z osobná / ludziom iá-
 kiegokolwiek dostojenstwa y
 urzedu y stanu przy Altciach
 tego Grodu: Jz gdyśmy sie tu
 do Wárszawy ziechali / abyśmy
 tylko o czasie / y o miejscu Ele-
 kcyey Brola przyszlego radzi-
 li: niektórzy z Pánow Rady y
 Postow Ziemskich uczynili
 między soba nieiaka Confede-
 racia / w ktorey ácz sie náydvia
 niektóre rzeczy ku zachowaniu
 pokoju pospolitego potrzebne /
 wśakoż włożone sa drugie / nie
 tylko teraz ale teży y nápotomne
 czasy barzo škodliwe / á zwaś
 eżá gdzie zabroniono vciekac

sie w rzeczách ku Religiey na-
 leżących do wśeláckich zwierz-
 chności / ktora rzecz otwarza
 wrota ku rozmaitym sektom /
 y wśeláckiemu nierządowi. Do-
 za liceney mogłyby sie bárzo
 łatwo wnieść: wśytkie sekty /
 nie tylko te / ktore iuż pospolite
 sa / ale teży y nasprośniece / iá-
 ko iest Adamiow / Turkow / y
 inne tym podobne / za ktorými
 y do Pogánstwa przysęby mo-
 gło. Czego my przestrzegáiac /
 ácz ná wśytkie rzeczy inne w
 tey Confederacyey zamknio-
 ne / ktore ku pokoiowi y zgo-
 dzie pospolitey należa / radzi
 pozwalamy / iako ci ktorzy Wy-
 czpne swa miluiac: nie pier-
 wśego / nie milśego: nádzgoda
 pospolita v siebie nie mamy / y
 w tym sie solenniter oświad-
 czamy / że my náżadne mordy /
 náżadne rozłanie krowie Chry-
 ściáńskiey / á mianowicie ná-
 rodu nášego Polskiego / á Brá-
 ciey nášey miley nie zezwala-
 my: y owśhem ktoby sie ná to
 brał //

brał/ábo iáko przyczynę do tego
 dawał/przeciwko takiemu
 każdemu być chcemy/y obiecu-
 iemy: ale też Confederacyey
 takiej chwalić nie możemy /
 Ktora zwierzchności y wrzedy
 wszystkie burzy / Ktora do blu-
 zniestwa imienia Bożego / á do
 swey woley wobec wszystkim/
 najwyższego stanu ludzkiego
 przyczynę podaje/á w tym pra-
 wa/ swobody/á wolności sta-
 nu Szlacheckiego kuźni szcze-
 niu przywodzi. A tak się z tych
 y innych przyczyn / y temu o-
 bawiając się tego / áby ná po-
 tomne czasy / takowa Confe-
 deracya między poddanymi ná-
 szymi sub pretextu Religio-
 nis & libertatis Christianæ do-
 takiej swey woley / á wśete-
 czeństwa przyczyny nie dala:
 iáko była lat mało przeszłych /
 między chłopstwem w Nuno-
 sterze/ y ná innych miejscach w
 Szwaýczárzech / przeciwko
 Panom swym. My tedy ná ten
 artykuł de diffidio Religionis.

Ktory w tej Confederacyey ná-
 pisany jest/á wiele rzeczy sło-
 dliwych y niebezpiecznych w
 sobie zawiera/ogładając się ná
 pierwsze Confederacye/y przy-
 sięgi nászych przodków/które
 są przeciwne tej terażniejszyey
 Confederacyey: oglądając się
 ná sumnienie y powinność ná-
 sze/ktoraśmy chwale Bożey/
 starszym naszym / Kościołowi
 Bożemu / y bráci nášej stanu
 Szlacheckiego powinni / za-
 dnym obyczajem námi zezwo-
 lić/ bona nostra conscientia
 ani chcemy/ ani możemy / iá-
 koż nie zezwalamy/y w tym się
 przy tych Aktach publicè o-
 świadczaemy: y żądamy / áby
 nam tá protestacya in hac for-
 ma in Acta zapisana była. A
 zwołując iż też Postowie Ziemi-
 sey ná te Konwołacya od Ry-
 cerstwa pośłani/opowiedzieli
 się z niektórych Woiewodztw/
 że tego od Bráci swey zleczenia
 nie mieli / y owszem że im sto-
 dze zakazáli Bráćia ich / áby
 się ná:

Sie ná tey Bonwołácyey w nie
nowego nie wodawali / iedno
aby o czasie y o mieyscu Elek-
cyey przysięgo Brolá náma-
wiali: iakoż sie publicé w Xá-
dziejé oświadczełi że ná te Con-
federácyę ani mogą / ani chcą
zazwolić.

*Iacobus Archiepiscopus Gnesnen-
sis, Legatus Natus, Regni Polon-
iae Primas & primus Princeps,*

*Adam Konarski Biskup Poznanski,
Petrus Myszkowski Episcopus
Plocensis manu propria scr.*

*Albericus Szárogrzebski Episcopus
Chelmenfis scr.*

*Pro qua quidem iniuria & da-
mno, & praemissa protestatione non
suscepta, offert se praedictus Reue-
rendissimus D. Archiepiscopus cum
Reuerendiss: DD. Episcopus praefa-
tus, & cum omnibus alijs sibi adhae-
rentibus contra praedictum Ma-
gnificum D. Castellatum Czernen-
sem Capitaneum Warsbaviensem,
ac ipsius officium iuridicé agere*

*velle loco & tempore competentem
proinde de iure venerit. Quae prae-
missa omnia & singula suprascrip-
ta, iidem Ministriales cum No-
bilibus praefatis attestati sunt, seu
quae circa praemissa omnia fuisse,
easq. audivisse recognoverunt. Su-
per quo memoriale solutum est, quod
officium recepit. Ex Actis Castre:
Sachaczowiensibus extraditum &
correctum.*

Extat & alia similis prote-
statio Ordinum Palatinatus
Plocen: quae ob singulares &
admodum elegantes, ibidem
contrapraedictam Confede-
rationem adductas rationes,
digna est ut omnium omni-
no teratur manibus; atque
ob eam causam, ipsius quo-
que contextum hic ob oculos
ponendum esse duxi.

Actum in Castro Plocensi
feria quinta ante festum Na-
tivitatis Mariae proxima. A.
D. Millesimo, Quingentesi-
mo Se

mo Septuagesimo tertio Co-
ram Generoso Stanislao Mę-
czynski, Vicecapitano &
Iudice causarum officii
Castri Plocen.

Venientes ad Officium præ-
sens Castrense Plocense, Ma-
gnifici Domini Stanisłaj Sandjuo-
gij á Czanków Resserendarij Re-
gni, Plocen: Drachimenz Capita-
nei. Generosi Nicolaus Kosobus-
czki, Notarius terrestris Plocen:
Iacobus Lisakowski Dapifer Nu-
ren: nomine Dignitatorum &
Consiliatorum ac Officialium totius
usq; Nobilitatis in Conuentione
Particulari Raciążen congregata
existentes ad infra scripta specia-
liter deputati & designati, repro-
duxerunt protestationem manibus
Reuerendissimi in Christo Patru
Domini Petri Myskowski, Dei gra-
tia Episcopi Plocen, & Magnifici
Alberti Krasiński Castellani Sier-
pcen: Nicolai Kosobucki Notarij
terrestris Plocen: subscriptam, si-
gillisq; vtriusq; Sigillo terrestris necnō

præfati Magnifici Castellani Sier-
pcensis communiam & obsignatam
in præfata conuentione particulari
Raciążen, ad confederationem in
Conuentione Generali Warschouien:
Electionis Regis proximè præterita
per nonnullas personas factā, quam
cum speciali mandato omnium Or-
dinum nobilitatis terre Plocen: in
acta præsentia Castren: Plocen: in-
seri & ingrossari petierunt. Et offi-
cium præsens Castrense Plocen: vi-
sa præfata protestatione, attenden:
ipsorum iustam petitionem, eandem
protestationem in Acta, præsentia
Castren: Plocen: ingrossari & acti-
cari admisit, simulq; & mandauit.
Cuius protestationis tenor de verbo
ad verbum sequitur, estque talis.

Mę Rády Duchowne y
Świetckie. Dygnitato-
ze/ Urzędniczy y wszytko Kyo-
cerstwo Woiewodztwa Plo-
ckiego/ wszytkim wobec/ y ko-
mu to wiedzieć należy / ozná-
mujemy. Aczkolwiek nie za-
cnieyşego nie Rzeczyposp: po-
trzebniemy.

trzebniejszyego być rozumiemy /
 nad pokoy wewnętrzny y iedno-
 stajna wszystkich stanow mi-
 łość y zgodę / y przy niey prze-
 ciw każdemu / ktoby ia psować
 y targać chciał / majątności na-
 wet y gárdła nasze polozyć go-
 towi iestemy. Ale iako pokoy
 miuiemy / y pilnie go przestrze-
 gamy / tak też znow / abo zię-
 dnoczenia osob / lubo stanow
 niektórych / ktoreby pod tyt-
 łem pokoiu / y zgody chwale mi-
 tego Boga niszczyli / wolności
 nasze pospolite wniwecz obra-
 cáli : a do burd y zamieszania
 wrótá otwarzali / y chwalić y
 pomagać niehecemy / ani be-
 dziemy wiecznymi czas. Prze-
 to gdy od niektórych osob / tak
 na Konwołacyey iako y na E-
 lekcyey Brolá nowe^o pod Wár-
 szawą / Konfederacya iakás
 in causa religionis spisana / y
 ku podpisaniu / abo pieczeto-
 waniu podana była / iż iey na
 Konwołacyey Postowie na-
 sy / a na Elekcyey ci Bracia kto-

rzy sie byli ziąchali / podpisać
 niechcieli / z wielkachmy to od
 nich wdzięczności y pochwa-
 ła przyieli. Do y oni zlecenia
 tego nie mieli. A ci zaś na nas
 nie stanowić nie mogli / prze-
 ter electionem, w ktorey rze-
 czy samey ius representatiuū
 mieli. A mianowicie Jasnie
 Wielebnemu Je^o M. X. Pio-
 trowi Myszkowskiemu Bisku-
 powi naszemu / niech od nas y
 od potomków naszych wieczna
 dziśka będzie. Iż Je^o M. przy-
 powinności swej / iako pra-
 wemu pasterzowi należało sta-
 tecznie stoiać / na tak szkodliwe
 spisy / abo Konfederacye / kto-
 reby trzode iemu poruczone
 strasliwym iadem zaráżić mo-
 gły / przyzwolić niechciał / y
 owsem prze Kościół miłego
 Boga / y nieprzyiaźni / y nieprzye-
 spieczęństwo każde odnieść był
 gotow / iako nam ci bracia na-
 sy / ktorzy przy tym byli za-
 świadcztwo dali. A tak y pa-
 sterz śwego y miłego braciey
 state.

stateczności naśladować/wspy-
scy się teraz ośiadezamy: Iż na-
te Konfederacya nie przyzwa-
lamy/ ani iey przyiać/ ani pro-
mowować o przyszłego Pana
chcemy: z przyczyn słusnych y
ważnych. Bo acz się ta Kon-
federacya za to wdawa/ iako-
by w Polskę pokoy y zgodę
gruntować chciała: ale kto się
iey przypatrzy dobrze/ obaczy
śnądnie / iż pod to piękno po-
stawo truciźne podawa strogo
ktora iadem swym / jeśli Pan
Bog nie postarze/ Korona Pol-
ska nie pochybnie zabiie. Bo
naprzód obraża milego Boga/
obraża bliźniego / obraża y
sumnienie nasze. Cławet Ko-
rona Polska / w wielką a stro-
mą hanbę/ Prawd/ Przy-
wileie/ swobody nasze w nie-
bezpieczeństwo przywodzi.
Obraża milego Boga tym / iż
nie tylko fałszywemu nabożeń-
stwu / ale y bluźnierstwu/ na-
ostatek pogaństwu y wszel-
kiemu występku drogo

Q

do Polski okazyie. Bo jeśli be-
dzie każdemu wierzyć iako kto
chce wolno. A będzie pewnie/
gdy żadney peny in Hæreticos
nie będzie. Rzecz ieden iż Chri-
stus nie jest prawdziwym Bo-
giem (iakoż iuż takich y na-
zbyt.) Drugi zaś powie/ iż
Machomet jest prawdziwym
Bogiem. Trzeci zgola powie
iż nie maś Boga: z tych żadne-
go ani Duchowna/ ani świec-
ekla zwierzchność karać nie be-
dzie mogła/ bo go Konfeder-
acya zastąpi we wszystkim. Ażci w
Polskę bluźnierstwo / ażci
Alkoran Turecki/ a za nim Tu-
rek/ aż naostatek y pogaństwo
zámnoży się znowu. Już jeśli
się zaś kto z szkoły Jádamirow/
o których nie własne nie maś/
wyrmie/ y do strzynki się czy-
iey/ abo dziewki/ abo żony rzu-
ci/ day mu pokoy: Czemu? tak
wierzy/ Omnia communia/ za-
cymby Polska ono zaczę y o po-
stronnych narodow sławne
Bractwo/ w iástinie totro-
wsto

wszystko obrotić się musiała. Ja-
koż już niestetyś terrorstwa y
nieścisłku tego pełno / bo co zi-
nad samisż Heretykowie wypro-
dzo / ru do Polski iako do wła-
snego domu bieżą: Ciż o nas
Apostołmi / ciż summnienia
ludzkiego śafarzmi / ci burzo /
ci mieśaio / ci miżey Wyczyzny
należey (o nieszczęsne czasy)
Krwio się pisać cheo. A gdyby
ta Confederacya doysć miała /
czymby się wiscey namnożyło
tego. Obraża zaś bliźniego /
bo iż Rzeczpospolita Polska
tak stała / że przy Jch Mści
Biszej wszystkie władze in-
spiritualib' zostawiła. Czym
spolne Przywileie nasze / do-
zwolaczę Jagellonis in ledna
świadczo / Ktore Dignitatum
Regni iako Secularium / tak y
Spiritualium nie tylko iura /
ale y Consuetudines umacnia-
io y potwierdzaio / iako bez
wszystkley Przywody Jch Mści
Biszej odiać się iudiciū fal-
szu religionis aut doctrinae

bydzieć mogło / Ktore oni od tr-
go czasu / iako w Polsce wi-
dzą Chrytusaowa nastala cała y
nienaruszenie / aż po tod mieli /
to iedną Przywodą. Drugo gdy
w iedney wsi kilka panow be-
dziet a ieden wdawşy się za to
Ziemiecko wiarko / Kościół
sprofanuie / to drudzy w tej
mierze czynić będą. Prawem
trudno / Confederacya pozwa-
la / wiec abo za siebie chodzie / a-
bo oni z wielkim wkrzywudze-
niem zostac musza. A temu do
iedney Paraficy wsi sika sła-
chekich przysłucha / iako nie-
tu krzywudzie inszych parafia-
now / Podawca wrożno Reli-
gio Kościół przeinaczę. Jesli
go pozowo nie nie wygrais /
dadzali mu też pokey / inszego
Kościółu szukać musza. A iesli
y tamten / a potym y trzeci y
czwarty / aż y daley / iako to
bydzieć mogło być / stajor aż ci
oni dobrzy ludzie / Ktorzy po-
staremu Pana Boga chwalić
zwykli / bez Kościółu z podda-
nemi

nemi swemi zostac / a potym w
poganstwo obrocic sis musz:
y za to Konfederacya / kto be-
dzie dobrym / kto spokojnym /
ten krzywdz ciepiec bedzie /
temu ani prawo / ani moc za-
dna przy krosci nie czyni zad-
ney. A czemu? Konfederacya
tak mowi / iz to jest grune po-
koju y zgody wnetrzney / aby
kto krzywdz mial milczal / a
ktos czyni w poкою zostal.
Ale to omylna do poкою na-
dziejia. *Ledens in vitro*, (tak
mowia. *Natus in marmore*
scribit. poczuac sie w tym kie-
dy ludzie. A iesli te onus przez
poszodek prawny zlozyc z sie-
bie nie beda mogli / do gwałtu
ymocy sis wcielko / dzici ktorey
sie strzeżemy woyna domowa.
Obraza też summienie / bo ka-
zdy z nas przy swey Religiey
dla teo, mocnie y statecznie zo-
stawa / iz tak oniey rozumie /
ze dobra / ze prawdziwa / a in-
szemi siehydzi / iz sie a fałszywe.
A gdyż abo nasza Apostolska

statodawna wiara / ktora tych
czasow Papiesto nazywalo /
jest prawdziwa / abo ta teraz
nowo w Niemcech spłodzona /
ialo prze Bog abo my ich / abo
oni naszey bez naruszenia sum-
mnienia swego pozwolcie mo-
zem. Przypoczciwey majson-
ce (ialo kto z dobrem sumnie-
niem) wstecznie scierpiec
moze. A ta Konfederacya za
jedno to ma / y w lednosciey wa-
dze poklada. Alz czym iesli spo-
kojne dobre summienie prze-
stac moze / niech kazdy sodzi.
A na ten czas ze sis to nalepsze-
go poкою spodziewac bedzie-
my / kiedy chwale milego Bo-
ga zniszczemy / bliźnie swego
wkrzywdziemy / summienia swe
pokancerujemy? Niech sis w
tym ialo kto chce kocha / niech
ialo chce sobie poklaza / nie
wadno to / aby fałsz z prawda
porownal / zeby dali sobie re-
ce / a o tego czasu w poкою z
soba mieszali / nie doczekat tes-
ni gdy / aby Pan Bog tam im-
pium

pium opus laszko swoio poze-
gnac miat. Pokoy iest dar mi-
lego Boga / a kto iedność twie
wiary / ten z Bogiem żadnego
spółku nie ma. Rozumem niech
tego pewien będzie / iż nas po-
mieści Pan Bog pierwey mie-
dzy soba / a potym nieprzyja-
cielowi wiary Chrześciańskiej
poda / iako Czechom / iako We-
grom naszym sasiadom / prze-
takowaz uczynił przyczynę. A
wiechychmy ludzie spokoyni /
ludzienad dobro Rzeczypospo-
litie w sobie przednieyszego nie-
mający / na to co Koronie Pol-
skiej wieczno zguba pewnie
przyniesie przyzwolic mieli?
Nad to co może być stomotniej-
szego / kiedy w Rzecz P. naszej /
iako to / iż w nas ten / który wo-
lu / krowe / swinie / kozo wkrad-
nie / karan będzie. A który Bo-
scioł zburzy / Oltarze przewró-
ca / Bapłany wypędzi / swięte
Pánstwie / Przeczyszcza y nigdy
podług potrzeby niewychwa-
lona Panna matka Bozjo zestro-

moći / chwale milego Boga
zniszczy / Imie náóstarek Pán-
skie / y duchom zlym straszne
zbluzni / hanby / ten mowie /
taki pokoy mieć będzie: tego
ktoryby chciał karać / iużby
pokoy wstrzyny wzruszał / mi-
łość / zgodę targat Przeto prze-
ciw iemu powstać / iako prze-
ciw nieprzyiacielowi Koron-
nemu wszyscy powinni będą.
Wzapamiętanie nasze / inże na-
rody w pobożności a w spra-
wiedliwości pokoiu grunt y
zgody zakładali: Amy niešcze-
śni Polacy w niepobożności y
wniesprawiedliwości od przy-
stego gniewu Pánstkiego wta-
ichysmy się chcieli. Ale dziwna
rzecz / iako za grzechem / tuż za-
wždy kazń milego Boga idzie.
Co y wrey Konfederacyey sła-
dnie obaczyć każdy może. Bo
fałszywe nabożeństwo / bespie-
czeństwem opatrzaiać / wol-
ność naszą w niebespie-
czeństwo przywodzi. Wiemy
to wszyscy / iż Brole y Pány
wspela.

wspelać nie inzego wpowin-
ności ich nie zatrzymawa / ie-
dno przysięga; Bo tey wzglę-
dem na prawo / na wolności
poddanych oglądać się zawždy
musi / wiedząc iż P. Bog pe-
riuros stodze karze. Ocoż ku
podniesieniu powagi tey przy-
sięgi / y ku znieszeniu iey / to
Konfederacya drogą się otwie-
ra wielka. Bo jeśli będzie ka-
żdemu wolno - w iako będzie
chciał Religia się przewiez-
gnąć. A czemu też y nie Bzolo-
wi? Jeśli Bzol rzeczy: iż tak
wierzy / że iuramentū prater
Dei praeceptum factum non
tenet. Czego mu Pánowie E-
wangelikowie bronić nie mo-
gą / bo to y nich recta & indu-
bitata propositio: nihil esse
recipiendum prater scriptu-
ras. Niechayże mi wstaje w s.
piśmie / gdzie Krol wol-
ności poprzysięgił ydom / abo
żeby poprzysięgać ie Pan Bog
przykazał. Niechay wstaje w
Krorey Ewangeliiy to stoi.

Neminem captiuabimus, nisi
iure uictum. Niech wstaje Kro-
ry to Prorok napisał: Nihil
nouī statuemus, nisi cum con-
sensu Consiliariorū & Nun-
ciorum. Niech powie / w Kro-
rym Psalmie Bzol Dawid /
Super hastam extra fines Re-
gni Nobilitati dieć grzywnien
obietwie / także y oinszych wol-
nościach. A tak Bzol Ewán-
gelik z tych przyczyn przysięga
swoie lekce wważyć / a zgola
porzucić ie może: bo jeśli in-
se vota / iako Castitatis & Reli-
gionis nizacz y siebie nie ma-
ia: czemu by przysięga ważna
być miała? Gdyż też iest iedno
votum / Którym Princeps vo-
uet Bogu iż prawā y wolno-
ści swoich poddanych wcale
zachowa: aż ci przysięga zelży-
wszy / Prawā y Przywileie / y
Statuta naše o ziemię vder-
zy / a podług Biblii sędzić be-
dzie iako nie dawno Sędziostā
ieden w Polsce z tego pocztu
czynił Jeśli się tedy Bzol na to

wda / co czynić? do mocy tru-
 dno / Konfederacya za nim / iesli
 tey iemu trzymać nie beda / a
 czemu i o też on trzymać komu
 powinien? Aż ci w Polsce
 mieścinina / aż ci iedni na te /
 drudzy na owe strona przeste-
 pnio: wiec albo w sroderzem /
 albo z wolnościami sis swemi
 wiecznie pożegnać musim. A ci
 podobno co teraz na piskorzu
 przesiść musio / nie zaniechaio
 pomścić sie swego. Z tych tedy
 przypczyn / iako każdy baczysz
 słynnych / na tak Konfederacya
 nie przyzwalamy / ani przy-
 zwolic bona conscientia mo-
 zem? Ale przystarodawney
 wierze / ktorachmy od Kościo-
 ła Rzymskiego wzięli / mocno
 y statecznie stojąc / p cnych
 przykrow swoich naśladowac /
 ktorzy zamieszanych onych /
 Chrystiego królestwa czasom /
 nie pozwalaniem fałszywego
 nabożeństwa / ale zabrania-
 niem pokoy y zgody w tey Ko-
 federacyachowali: przy starych

Konfederacyach / przedstawia-
 my / y potomkowie nasz prze-
 stawac beda. A iż sis rumores
 iakieś wszczynaią / iakoby prze-
 nie rychle Broła obrane przy-
 ichanie do rozruchu iakiego
 w Boronie przypść miało: Te-
 dy sis w tym oswiadcamy / iż
 iesliby pod ten czas / niżli do
 nas Pan obrany przyedzie /
 osoby iakie albo stany / lubo też
 ziemie / motus iakie czynić / a-
 bo do złozenia insey Elekcyey
 mieć sis chciały / takowemu te
 pomagać niecheemy: ale przy
 zgodnym od wsięch stanow
 Najmilszszego Pana Króla
 J. M. Pana Henrika Bro-
 łewica / Francuskiego obra-
 niu / mocno y statecznie zo-
 stawiając / iego przyiechania
 iakozkolwiek sługiego / z re-
 miara y chęcią iakosmy go o-
 brali / czekać będziemy. A kto-
 by burzyć / albo motus iakie
 płodliwe przeciw iemu wszczy-
 nać chciał / przeciw takiemu
 każdemu / ktoregobykolwiek
 był

był zwołania / na które po-
 tostać wszyscy powinni bę-
 my / iako contra hostem pa-
 triæ, który sie non contentan-
 do iure communi, zgodne raz
 Páná obranie, targac chce y
 rozrywać Wszakże Jch Mśc
 Pány Boronne upomnieć / aby
 sie stawali / żeby Brol J.M. co
 narychley przyjechał. Bo aby
 mia Borone sprawować przez
 Gubernatory / na to nie przygo-
 zowaliśmy / co sobie strzymać
 wszyscy sub fide, honore, &
 nominibus nostris obowią-
 my / y tym piśmie obowiązu-
 my sie. Acoro naše Protesta-
 cyo z strony Kad Wielmożny
 Pan Wojciech Krasinski /
 Bástellan Sieprski zapieczę-
 tował. A z strony Kycerstwa /
 kazaliśmy ie zapieczętować
 ziemsko pieczęcio / y depucowa-
 liśmy z pomocy siebie Dro-
 dzone / Jakuba Lisakowskiego /
 Stólnika Turckiego / Seáro-
 ste Kacieńskiego / y Mikołaja
 Bosobudzkiego Pisarza z nim

tego Płockiego / aby te pro-
 testacyo naše do Białeg Gro-
 dzkich Płockich podali ku w-
 pisanu. Działo sie w Kacieju
 na Seymie piętowego dnia
 Wzroemia / Roku 1573.

*Petrus Myszkowski Episcopus
 Plocensis scripsit.*

*Albericus Krasinski Castellanus
 Siarocki scripsit.*

*Nicolaus Kosobudzki, Notari-
 us terrestris Plocensis.*

*Stanislaus Meczynski Viceca-
 pitaneus & causarum officij Castri
 Plocensis iudex propria manu scripsit
 Ex actis Castrensis Plocensis ex-
 eratum.*

Verum præter illas in insti-
 ti, sine (ut iuris consulti lo-
 quuntur) stante pede inter-
 positas protestationes, nihil
 unquam à Catholicis, tam
 spiritualibus, quam seculari-
 bus, omisum fuit, quominus
 hic articulus Confederationis,
 diuersis modis, ubiq;
 locorum impugnaretur. Nā
 * & Parisiis cum legati Ordini

rum

nū Regni Poloniae, & Magni Ducatus Lithuaniae, electo Regi Henrico Regnum deferrent, Reuerendissimus Dominus Adamus Konarski Episcopus Poseniensis, Princeps illius legationis, & cum illo alij insignes viri, eiusdē legationis comites atque socij, circa exhibitionem articuloꝝ Henrico Regi Anno 1573. die 29. Mensis Augusti factam, contra confederationem praedictam solenniter prestatī fuerunt. Quā protestationē maioris fidei causa, hic adicere nō incongruū videtur. *Ego Adam Konarski de Kobylino Episcopus Poseniensis: protestor solenniter coram Deo & Serenissima Maestate Vestra, & vobis praestantissimis viris, & corā vobis Domini Legati, in praesentia Notariorum publicorum hic adstantium, insistendo protestationibus prioribus antea, & sapius factis, quod huic articulo, in quo de fidei dissidijs, siue de confederatio-*

ne mentio sit, semper obstiti, & contra ipsum vnā cum alijs protestatus sum, & nunc meo & aliorum mihi adhaerentium Catholicorum nomine rursus protestor, quod praedicto articulo expresse contradico, & omni meliori modo repugno, meque oppono quod sit contra iura & libertates Ecclesiae, & contra veras Regni constitutiones & ex alijs causis & rationibus, in iam dicta protestatione in Comitibus electionis facta, contentis. Cuius rei peto à vobis Notariis instrumentum confici, & mihi expediri. Quod cum dixisset supradictus Reuerendiss: Dominus Episcopus in eadē ferē verba protestatus est Illust: & Magnificus Dominus Albertus à Lasko Palatinus Siradiensis, & Illust: Dominus Nicolaus Christophorus Radziuilius, Marschalcus Curiae Lithuaniae, Regni Poloniae Oratores, quorum vterque in haerendo protestationi factae à Reuerendiss: Domino Episcopo, similiter pro

protestatus est, quod huic articulo siue confœderationi de religione non consentiant, sed resistât. Qui nimò iterum atq; iterum, ante & post protestationem à Rege super articulos sibi oblatos iuramenti, ab eodem Reuerendiss: Episcopo Posnanien: interpositas fuisse eo nomine protestationes, ipsius Henrici Regis diploma declarat. Quod ne quempiam lateat, aut figmentum forte loco habeatur, illud de verbo ad verbum hic adscribere visum est.

HENRICVS Dei * Gratia
 24 **electus Rex** Polonie, Magnus
 Dux Lithuanie, Russie, Prussie,
 Masovie Samogitie Kiiorie, Vq-
 linie, Podlachie, Linonieq; &c.
 nec non Andium, Borboniorum, &
 Aluernorum, Comes Marchie Fo-
 resti, Quercu & Monfortis, Signi-
 ficamus harum serie literarum vni-
 uersis & singulis quorum interest,
 inuenerit, aut interesse in futurum
 quomodo libet poterit. Quod anno

R

& die data presentium, quum sac-
 crificio Missæ de Spiritu S. in Eco-
 clesia Cathedrali Parisiorum exau-
 dico, ad maius altare eiusdem Eco-
 clesie accessissemus ad præstandu iu-
 ramentum nobis ab Oratoribus Re-
 gni Polonie, & Magni Duc: Lith.
 per Magnificum Icanem Herbort
 de Fulsin Castellanum Sanocen:
 collegam eorum oblatum, & in lo-
 co præstandi iuramenti iam esse-
 mus, Reuerendissimus in Christo
 Pater Adamus Kozarski de Koz-
 bylno Episcopus Posnanien: eiusdē
 Regni Polonie primus Orator, co-
 ram nobis & omnibus astantibus,
 nōine suo, ac toti⁹ Status & ordinis
 spiritualis, omnium Catholicorum Sen-
 atorū & Nobilium in Regno Po-
 lonie, & dominiis ad illud perti-
 nentibus, vbiunque consistentium,
 ac huiusmodi sue protestationi ad-
 haerentiū atque adherere volentiū,
 inherendo ante factis protestatio-
 nibus, protestatus est. Quia huius-
 modi iuramento, eo quod sit absque
 omnium statuum ac ordinū Regni
 communi consensu conscripsum, nul-
 lo modo

lo modo consentit, ac eiusdem protestationis sua schedulam sigillo suo munitam, nobis attulit & exhibuit. Adherentibus eidem sua protestationi Magnifico Alberto Laski Palatino Siradien: & Nicolao Christofero Radziuil, Duce in Otykâ & Nieswież, Curie Magni Duc: Lithuaniae Marschalco, dicti Regni Poloniae & Magni Duc: Lithuaniae Oratoribus. Cuius quidem protestationis tenor de verbo ad verbum sequitur, & est talis.

Serenissime Rex. Quoniâ Maiestas Vestra est nuper in nostrum Regem electa, minus fortasse accepit Regni Poloniae consuetudines, præcipue iuramenti à nouis Regibus suscipiendi, ne quid illa in hoc negotio aliorum culpa nesciens peccet, venia prius, qua decet submissione à Maiestate Vestra impetrata, pro ea quam gero & Episcopi Catholici, & Legati Polonici persona illam moneo, Reges Poloniae iurare solitos ex quadam veteri formula, quam è Statuto Regni sumptam, quidam qui à Catholica fide

destituerunt, additis insertisque permixtis, quæ nulli antea Poloniae Reges iurare soliti sunt, innouarunt, quamq; ita innouatam, non omnes Regni Poloniae status approbarunt, maximè verò Ecclesiasticus ordo, & plerique alij cum Senatores, tum ex Equestri ordine, qui & in Polonia protestati sunt, & obstiterunt, huiusmodi innouationi, quemadmodum ego quoq; hisce diebus, tradico illius protestationis exemplo, coram Maiestate Vestra sum protestatus, cum de secundo articulo ipsi exhibito ageretur. Ea tamen innouata formula, nunc Maiestati Vestra adfertur, ut ex illis verbis Sacramenti adigatur. Quod nè Maiestati V. Regnoq; Poloniae, inprimis verò Ecclesiae & statui Ecclesiastico obesse possit aliquando, neue quod præter Senatus totius Polonici sententiam, contra Deum, Ecclesiastica iura, & veteres Regni Poloniae constitutiones attentatur, aliquam habere vim aut firmitatem possit, etiam atque etiam Maiestatem Vestram moneo atque oro, nè alia ex formu.

Formula iures, quam quæ illis Regibus esse oblata, quæq; ei circa coronationem afferetur. Sin verò alia fuerit eius animi sententia, rursus oro, nè moleste feret, cum ego me vniversumq; ordinem Ecclesiasticum ac quoscunque Ecclesiasticos & Reipub: curam gerentes, qui meum idem sentiunt, iis rebus opposuro, quas contra Deum & fidem Catholicam aliter geri videro, quàm in Republica nostra consueuerit. Itaq; iam nunc omni meliori modo & forma protestor, meo & Ecclesiastici Ordinis ac omnium Catholicorum mihi adherentium, hic & in Polonia nomine, nulli nos alteri iuramento assensuros, quàm ex veteri formula suscepto, nequeratum, aut sanctum habituros, quod aliter à Maiestate Vestra fuerit iuratum, quin iuramentum eiusmodi nullius auctoritatis & irritum fore; neque Maiestatem V. Salus Regni Polonia iuribus, illud posse aut debere suscipere, ac propterea illo neq; teneri, neq; vlla ratione affici. Quam obrem ab omnibus Notariis, aut Se-

R 2

cretariis Regis, aut quibusvis hic presentibus, peto & flagito, vi horum omnium mihi instrumentum publicum exarent, & in forma probante authentice scriptum tradant, presentibus testibus. Quam quidè protestatione, Nos HENRICO VS Dei gratia Rex Polonia electus, suscepimus & admisimus, profitemurq; ad perpetuam rei memoriam. Nos per huiusmodi iuramentum à nobis præstitum, etiam si quocunque colore, vel ingenio interpretatum fuerit, nihil cuiquam præferim verò statui & ordini Ecclesiastico, eiusq; iuribus & iurisdictionibus, tam spiritualibus quàm secularibus, quæ omnia firma & immobilia perpetuò esse volumus, derogare velle vel vnquam derogaturos, verbo Regio pollicemur, & iure iurando nos obligamus. In cuius rei fidem & testimonium præfentes literas decernimus, sigilloque nostro quoad præsens vrimur, communiri iussimus, & manu propria subscripsimus. Presentibus Reuerendo, Magnifico, Generosis &

Nobis.

Nobilibus, Petro de Gondi Episcopo Parisiensi, Ioanne Zamoyiski Betsen: & Zamechen: Nicolao Firley de Dabrowicâ Casimirien: Capitaneis, Paulo de Eudé, & Henrico de Neuers Consiliariis Regis Christianissimi, in suo secretiori & priuato consilio. Actum & datum Parisiis, die Iouis, 10. Mensis Septembris. Anno ab incarnatione Domini 1573.

Sed quid, num in eo iam stetit hoc negotium? Minimè verò. nam quemadmodum antea (vi supra dictum est) toto interregni illius tempore, & præcipuè in electione noui Regis, circa Varsauiam, vniuersus status & ordo spiritualis, cum non exigua inde parte status secularis, huic articulo de pace inter diffidentes in religionem tenenda reclamauerunt, & nè in posterum robur haberet soleniter protestati sunt; ita post modum * cum iam venisset tempus declarandi imponendi nouo Regi, & confirmandorum per

eum iurium omnium Regni, Illustrissimus & Reuerendiss: Iacobus Vchanski Dei & Apostolicæ sedis gratia Archiepiscopus Gnesnensis Regni Primas; & item alter Reuerendissimus Archiepiscopus Leopoliensis; similiter & omnes Domini Episcopi, tum temporis præsentes suo & aliorum absentium Episcoporum, Abbatum, Ecclesiarum, & Cathedralium omnium, & collegiatarum, ac vniuersi huius Regni cleri nominibus, tanquam vniuersus status spiritualis, cum non potestremâ parte status secularis, ac ordinis eius, articulos in Conuentu Electionis noui Regis, à quibusuam secularibus, sine vnanimi consensu omnium ordinum, imò quàm plurimis reclamantibus atq; protestantibus, non suo loco, neque tempore, nec modo atque ordine debito & legitimo compositos, inter confirmationem

mationem iurium & libertatum Regni inferi non posse, nec debere, multis ijsq; grauissimis rationibus (quæ in protestatione Cracouiæ, Anno 1574. eo nomine facta, continentur) conprobarunt.

26 Neq; inefficax * tum temporis extitit eorum articulorum impugnatio, vt potè quod Rex Catholicus facilè sibi persuaderi passus est, non aliam confirmationis iurium ac libertatum Regni obseruandâ sibi esse formulam, quàmq; a prædecessoribus suis. per manus sibi tradita esset, ac proinde novos illos articulos cōfœderationis supradictæ, tanquam controuersos de quibus) vt in priuilegio eiusdē confirmationis habetur) non tantum in Coronatione, verum & in Gallia magnæ intercesserunt disceptationes, nequaquam priuilegio confirmationis iurium inferendos, sed ad Conuentus particula-

res omninò reiciendos esse iudicauit. Non me illud præterit, quod postmodum reuisciente istius hydræ capite, à posterioribus Regibus, Stephano & Sigismundo tertio, feliciter nunc nobis regnante, aliquoties, tam videlicet in electionibus, quàm & in coronationibus illorum, isti articuli de pace inter dissidentes in religione tenenda, approbati atque confirmati fuerint; attamen vbique repugnantibus & reclamantibus Senatoribus spiritualibus & secularibus quàm plurimis, id factum fuisse nulli dubium est. Id enim non solum ex protestationibus identidem quotiescunq; huius cōfœderationis mentio facta fuit, interpositis, sed etiam ex subscriptionibus illorum manifesto apparet. Inprimis vero cōfirmationi electionis Regis Stephani, vbi de cōfœderatione nihil factum fuit, An-

drionie Anno Domini 1576. die prima Februarij, Reuerendissimus Stanislaus Karnkowski Episcopus Vladislauensis suo, & totius stat⁹ spiritualis nomine ita subscripsit. In articulo de compositione & iudicijs, saluo iure spiritualium: Circa confirmationem demum iurium atque priuilegiorum Regni, à Rege Stephano, in Ciuitate Megges octaua die Mensis Februarij, Anno 1576. factam, (vbi nullus Episcopo-
rū, sed omnes ferè paucis exceptis Catholicis diuersæ religionis homines ea legatione facti fuerūt) eius rei fit mētio, *quod nimirum aliqui incola Regis (verba sunt Stephani Regis, id sibi cauerunt speciali confederatione, vti in causa religionis pacem habeant, quàm nos illis conseru-
zuros plenè & perpetuè pollicemur.* Ex quibus verbis hoc diligēter notandum est, specialem non vniuersalem hanc esse

confederationem, vtpotè aliquibus tantummodò incolis Regni seruientem: deinde nihil aliud præter pacem dissidentibus in religione caueri atque promitti. Denique ²⁸ post mortem Regis Stephani sub interregno in Conuentu Senatorum & Nobilium Palatinatum Cracouiens: Sandomirien: & Lublinen: Cracouiæ Anno 1572. celebrato, noui articuli confederationis proponuntur. In quibus huius iudem confederationis, dissidentium de religione fit mentio Cui insignes & magnos viros, Illustrem nimirum & Magnificum Nicolaū Zebrzydowski, Generalē Crac: Capitaneum, & Spiteconem Iordan Capitaneum Sandecen: tali subscriptione illorum articulorum (in quantum videlicet iuri antiquo, tam publico, quàm alicuius priuato non derogant, & in Conuocatione approbati fuerint

erint) haut obscure contra-
dixisse, quis dubitare potest?
29 Sequuta * postmodum Anno
1578. Conuocatione genera-
li Varfauien: causa eligendi
noui Regis. indicta, clarè &
expresse ab Episcopis huic
confœderationi contradici-
tur, vt liquidò apparet ex
his subscriptionibus:

*Stanislaus Karnkowski Archiepi-
scopus Gnesnen: excepto articulo
confœderationis inter dissidentes de
religione, manu sua propria. Al-
bertus Bâránowski Episcopus Pra-
emislion: R. P. Vicocancellarius ead-
em premissa exceptione. Lauren-
tius Góslieki Episcopus Cameneo-
censis, excepta confœderatione,
Stanislaus Leszezynski Canonicus
Cracou: excepta confœderatione.*

Cum itaque publica huius
Regni iura nullo modò pati-
antur, ea pro legibus & con-
stitutionib⁹ haberi, in quibus
vnanimis consensus omnium
Prælatorū Baronū, & Cōsili-
ariorū, quā spiritualiū. quā se-

cularium, atque Nuntiorum
terrestrium, non interuenit;
iure merito hic quoque arti-
culus confœderationis, á pri-
uatis quibusdam hominibus
priuari commodi causa, vt
potè ne pœnæ ob diuersitatē
religionis in eos extenderen-
tur, introductus & supposi-
tus, contra quem tot solennes
protestationes, tot contradi-
ctiones tot denique refutatio-
nes, tam scriptis quàm dictis,
vbique locorum, & quouis
tempore, factæ reperiuntur,
nullam non modò vim, sed
nec nomen legis aut constitu-
tionis habere potest aut de-
bet. Longè aliam * dissimi-
lemq; fuisse, olim maiorum
nostrorum in statuendis hu-
iusmodi confœderationibus
obseruantiam, vel ex ipsius
confœderationis Kórczynen:
contextu, Anno Domini 1438
die 8. Martii ab omnibus or-
dinibus Regni initæ, res ipsa
testatur. Nos inquit Ordines Re-

nes Regni, *Principes spirituales & seculares, Barones, & Comites, Proceres, Milites, Nobilitas, Ciuitates*, totaque communitas Regni *Poloniae*, singulariter singuli, & vniuersaliter vniuersi eodem animo, eadē voluntate, scientia, assensu, & rati habitatione, omnes vnanimiter decernimus & significamus tenore praesentium, &c. quod quicumque existat indigena Regni *Poloniae*, &c. vellet aliquas inobedientias contra ius commune, &c. aut etiam haereticas errores facere vel promouere contrariam, siue tales, cuiuscunque status, gradus, conditionis & praeminentiae fuerint, siue spirituales, siue seculares, & in eorum destructionem consurgere volumus & promittimus, sub fide & honore nostris, absque dolo & fraude: nec ipsis auxilio, consilio vel fauore patrocinari volumus sub fide & honore nostris, etiam si sanguine, affinitate, & quacunque propinquitate forent nobis aut alicui nostrum coniuncti &c. Deus bone, pater, dominus, & quam Christiana-

na pietati magis conueniens est huius antiquae confederationis formula, ab ea, quam isti non ita pridem sub interregnis sibi fabricauerunt: Ibi enim omnium ordinum & statuum tam spiritualium quam secularium vnanimem consensum intercessisse, huic vero nouae confederationi potissimam partem Reipub vniuersum nimirum Ecclesiasticum ordinem reclamasse constat: ibi in extirpatione quorumvis haereticarum errorum, hic vero in propagationem nouarum sectarum fit consensus: ibi in haec verba, *nec pro eis loqui volumus aliquod verbum, sed punire promittimus*, maiores nostri sese obstringunt: hic vero eos defendemus ac tuebimur isti dicunt. Sed * non fuit haec sola Catholicorum in Polonia contra haereticos confederatio, quinimò alias haud dissimiles, quae à pietissimis illis maioribus nostris

stris, eodem feruore, pietatis
factæ fuerunt, plures antecess-
fisse certis diplomatibus pro-
batur. Et in primis Anno Do-
mini 1430 in Comitibus Regni
Iednæ, omnes ordines Regni
suscipiunt in Regem de duo-
bus filiis Vladislai Regis, qui
aprior Regno fuerit promit-
tuntq; vnanimiter contra eos
se insurrecturos, qui huic su-
scepcioni contrauenire, vel
bellum intra Regnum facere,
vel commouere, & conspira-
tiones inire aut, hæreses pro-
mouere ausi fuerint, sub fide
& honore suo Fuit autem hoc
diploma munitū sigillis No-
bilium Polonorum, numero
quingenta. Simile diplo-
ma, sub sigillis Nobilium se-
xaginta, Posnaniæ Anno Do-
mini 1432. in Comitibus con-
fectum fuit. Item in Comitibus
in Brzescie, de data feria ter-
tia Paschæ, Anni 1433. similes
extiterunt literæ, sub sigillis
Nobiliū numero quadragin-

ta quatuor. In Comitibus quo-
que Dobrzynens: Anni 1434.
similes literæ editæ fuerunt,
sub sigillis Nobilium, sexa-
ginta. Nobilitas itidem Rus-
siæ in Comitibus generalibus
in Mosciska. Anno 1439. simi-
li diplomate sese obstringit,
sub sigillis sexaginta quatuor
Idem deniq; fecit Nobilitas
Podoliæ in Kamieniec Anno
eodē 1439. sub sigillis viginti
tribus Ac præter ea * anti.³²
quorum quoq; Poloniæ Re-
gum, contra hæreticos latae,
complures reperiuntur san-
ctiones, qualis est illa, vel ip-
sius Prilulij testimonio, vtilis
admodum conseruandæ reli-
gioni atque perpetua memo-
ria digna lex Vladislai Regis
Iagellonis in Iedlna, Anno
Domini 1424. promulgata,
quæ sic se habet: *Quod cum sub
dissimulatione præterire non de-
bemus, imo arctemur diuinæ legis
perpetuū institutis pestiferos hære-
ticorum errores, (quos in Dei con-
temptum*

rempum, & in Christiana religio-
nis detrimentum, & enervationem
politiciq; iacturam, iniqua peruer-
forum corda conflauerunt) etiam
quacunque oporteret nos subire
pericula, à finibus nostris propulsa-
re, in gladia delicere, ut qui cen-
sura Ecclesiae non terrentur, huma-
na seueritate mulceantur, maturo cõ-
silio Prælatorum, Principum, & Bo-
ronum nostrorum habito, & con-
sensu, & etiam decerta ipsorum &
nostra sciencia, presentibus decer-
nimus, & pro firmo constanti, & pro
irrefragabili edicto teneri præcipi-
mus. Ut quicumque in Regno Po-
lonie nostro, & terris nobis subie-
ctis, hæreticus, aut hæresi infectus,
vel suspectus de eadem, fautor eo-
rum vel director reperitus fuerit,
per nostros Capitaneos, Consules
Ciuicatum, & alios officiales, ac
quoslibet subditos nostros, siue in
Officiis, siue extra viuentes, velut
Regiæ Maiestatis offensor capiatur,
& iuxta exigentiam excessus sui
puniat. Atque ibidem pau-
lo inferius subiungit, contra

eosdem hæreticos grauissi-
mas pœnas: Et nihilominus om-
nia bona ipsorum, mobilia, & im-
mobilia, in quibuscunque rebus cõ-
sistentia publicentur, thesauro no-
stro confiscanda prolesque eorum,
etiam masculina quam feminina, o-
mni carcat successione, perpetuo, &
honore, nec inquam assumatur ad
dignitates vel honores. sed cum pa-
tribus & progenitoribus suis, sem-
per maneant infames, nec de cetero
gaudeat aliquo priuilegio Nobilita-
tis vel decore. Extant Sigismū-
di quoque primi non pauca
aiusdem sententiæ edicta. Et
primū quidē Torunii An-
no 1520. editum, tale est: Ma-
nifestum facimus harum serie lites-
rarum, quod intelligentes ad regnū
& dominia nostra inferri, nō nullos
libellos cuiusdam fratris Marci
Lutheri Augustiniani, in quibus
multa continentur, etiam contra sedē
Apostolicam, quam etiam in per-
turbationem communis Ordinis, &
status rei Ecclesiasticae & religionis.
Cum enim in Regno nostro ex hu-
iusmo-

iammodi scriptis errores aliqui pullu-
larine officij nostris, ut Christiani
Principis, & fidelis filij sanctæ ma-
tris Ecclesiæ esse duximus, ut au-
thoritate & potestate nostra Regia,
huic capto noxio resisteremus. Mā-
damus itaque vobis omnibus subdi-
tis nostris, & cuilibet vestrum seor-
sum, ut nemo deinceps audeat talia
opera ut premissum est, in Regnum
& dominia nostra inferre, vendere,
aut illis uti, sub pænis confiscationis
bonorum atque exilij, quas vnus-
quisque mandatum nostrum trans-
grediens sine ulla excusatione, tam
ignorantie, quam alterius causa
subibit.

Aterū Cracouiæ Anno 1525.
non dissimile priori, sic se ha-
bet: Manifestum facimus omnibus
& singulis cuiuscunque status &
Ordinis subditis nostris, ac etiam
aduentis quibuscunque. Quia cum
humanis ingenijs præsertim vulgi,
ad res nouas ac insolentias propensis,
necesse sit, cum alia multarum verò
hereses emergere, necesse item sit
per eos, qui diuinis & humanis in-

fluentis præpositi sunt, illas hereses
tanquam pestem & virus nocentissi-
mum à subditis illorum arceri. Si
quidem sola religio est, quæ legibus
ac institutis suis homines indisci-
plina, in virtute ac fide erga Deum
& homines continet ac regit, quæ
in norma & obseruantia sua veteri
turbata ac dissoluta, curbari & dis-
solui necesse est vniuersa, quod po-
stea, ut multis exemplis constat, in
seditionem vergere, ac in perniciem
Rerum publicarum, satumq; rector-
es redundare solet. Nos pro officio
Christiani Principis, eam ipsam re-
ligionem à sanctis Patribus ordina-
tam, ac per Ecclesiam sanctam Ro-
manam directam, nobisq; à maioribus
nostris per manus eradicam, ac
uer nos denique ad gentes nostras,
multo sanguine, & clarissimis gra-
tia Dei victoriis hactenus defen-
sam, etiam à labo hæretica, his tem-
poribus in vicinia emergente, inec-
gram & immaculatam in Regno
& dominis nostris conseruare vo-
lentes, publicis edictis Mandamus,
ne quidam Liberj cuiusdam libri,

eiusque sequacium quorumcunque, quos sua insolentia in reprobrum egre sensum, quique prætextu libertatis Christianæ, prætextu viciorum ordinis Ecclesiastici & scandalorum, quæ in hominibus fieri necesse est, tanquam sub melle virus suum in vulgus spargunt, & scriptis ac sermonibus famosissimis non solum mores salubres & instituta Ecclesiastica, sed ipsos etiã Sanctos Patres turpissime proscindunt, & sacra prophana miscent, ad Regnum & dominia nostra inferrentur & legerentur. Neque quis dogma ipsum pestiferum approbare audeat, sub pena capitis & privationis omnium bonorum, ad quæ edicta nostra exequenda modum, etiam opportunum statuere volentes. Delegauimus in Prætorium Ciuitatis Cracouiensis nonnullos primarios nostros, tam spirituales, quàm seculares Consiliarios, qui cum Consulibus & officialibus Ciuitatis, sic edicta nostra exequantur, ut imprimis quando cunque opportunum videbitur, Reuerendissimo D. Episcopo Cracoui

per inquisitores eius cum Decuriis, quos Consularius in Ciuitate ad huius negotij aliorumq; excessuum tollendorum custodiam eligent, per omnes domos, testudines, & vistas diligens scrutatio & inquisitio fiat, & ubi aliqui libri hæretici inuenirentur, illic pena editi exigetur. De inde ut Impressores librorum nihil prorsus imprimere, & Bibliopola, vel alij quicunque, exponere & vendere deinceps audeant, ex libris vnde cunque aduectis, nisi illos ReCTOR Vniuersitatis prius viderit, & tam imprimi quàm vendi permiserit, sub penis prædictis. Ut autem & reliquæ Ciuitates nostræ hoc exemplo inuicentur ac unusquisque in tempore præmoneretur, nè ipsa mandata nostra transgrediat, & ignorantiã prætereundere possit. Nos hanc ipsam Consiliarium & Consularius Crac. ordinationem, per has litteras nostras omnibus testatum volumus esse Mandantes omnibus Ciuitatibus Regni & dominiorum nostrorum, ut ad eiusmodi edicta nostra exequenda cum loci ordinariis, a-

ris, aut eorum delegatis faciant ordinationes opportunas, easq; diligentissime exequantur, pro gratia nostra regali aliter non facturi. Cracouie Anno Domini, 1525.

Quod edictum, vt debitæ executioni tradatur, ita idē ipse Rex Christophero Szidlowiecki Palatino & Capitaneo Cracouiensi mandat.

Magnifice sincerē nobis dilectis. Non ignorat tua sinceritas officij esse vniuscuiusque boni Principis, id potissimum curare, vt in subiectis sibi populis, vnitas, concordia, & tranquillitas conseruetur, Idque hoc vno fieri, si leges atque instituta diuina & humana longo vsu & communi approbatione recepta, diligenti custodia manu teneantur, hominesque seditiosi, & plus sapere volentes quā oportet, quāq; ad illos peregrinet, coerceantur, siquidē in vita nihil certi firmiq; haberetur, vbi liceret vnicuiq; pro suo libitu & sensu, tam de diuinis, quā humanis rebus pronuntiare. Cum nec vllum esset bonum, quod maledi-

cendo deprauari non possit, nec vllum tam euident malum, quod per licentiam sub specie boni sese non insinuet: No sitaq; dudum intelligentes spargi in Regno nostro Lutheri cuiusdam dogmata, cōtra mores & instituta Patrum, & sanctæ matris Ecclesiæ, in perturbationem communis status & vnitatis populi Christiani, pro debito nostro & exemplo aliorum priorum Regum & Principum Christianorum, publico edicto mandaueramus, vt ad regnum nostrum nulla opera ipsius Lutheri, aut alterius cuiuspiam sequacis ipsius inferantur, sub exilio & priuatione omnium bonorum. Contra quod edictum nostrum conperimus isthic in ciuitate nostra Craci esse nonnullos ita curiosos in his quæ muneris eorum non sunt, atque ita contumaces aduersus edictum nostrum vt non cessent opuscula eiusdem Lutheri, & alia id genus inuohere, & iam palam tueri dogmata ipsius letifera in offendi- culum bonarum mentium, hominumq; perturbationem, ac contem-

ptum authoritatis & mandati nostri Regij. Quod ut merito debemus, indignissimo animo ferentes comittimus Sinc: V. idque omnino esse volumus, ut tales, qui in vulgum spargunt ipsa dogmata Luthetana, vel eius opera invehunt, palam vel occultè ad Regnum, & ad Dominia nostra, & præsertim isthuc in Civitatem Cracoviensem diligenter disquirat. Et in eos qui comperti fuerint, edictum nostrum irremissibiliter exequatur. Sed & quicquid vlcera in ea re curanda fecerit id nos non ratum solum, sed etiam gratissimum habituros non dubitet, pro fide & virtute sua Sinc: Tua factura, Datum Cracoviæ 1525.

Sed neque illud ad Gedanenses perpetua memoria dignum Regium mandatum silentio prætereundum est quo idem Rex Sigismundus, nè statum religionis Catholice immutare præsumant, eosdem serid admonet, cuius is est tenor: Famati fideles dilecti. Cum multis rumoribus perlatum esset ad

Nos seditiones vestras intestinas, & insolentias adversus fidem & religionem sanctam Catholicam, eo usque processisse, ut plurima contra Deum & Beatissimam Virgine matrem, & omnes Sanctos indignissima committerentur diuinissimum Sacramentum blasphemaretur, ciboria, altaria, imagines picturas in Ecclesiis esse confracta & contumeliose eiecta, calices, patene, cruces, & alia ctenodia de Ecclesiis accepta & asportata, Monachos, & Moniales spoliatos, & de monasterio expulsos, & novam religionem invehitam, Oratores nostros Reverendissimum & Reverendum in Christo Patres, Dominos Archiepiscopum Gnesnensem, & Episcopum Vladislaviensem, infamatos & contumeliosis affectos. Praconsules, Consules, & alios officiales Civitatis illicentiosissime depositos, opprobriis indignissime affectos, aliosq; in locum ipsorum indebite successos. Burgrabium contra authoritatem nostram exautoratum, & navas de illo constitutiones factas, iudicia nostra violata

violata, furcam & rotam in foro extructam contra Privilegia & libertates Ciuitatis, orphanis & viduis census solui prohibitos, ut noui Consules, qui in domibus census obligatos habent, soluere illos non tenerentur, insigniores ciues nullo tempore securos esse, Ecclesias Parochiales iuris Patronatus nostri, externis Sacerdotibus sine scientia & consensu nostro collatas, & alia innumera perpetrari. Videbantur hæc omnia nobis adeo indigna & abominanda, ut fidem illis adhibere nunquam potuerimus: nam & contra religionem sanctam Catholicam, quam omnia Regna & Dominia Christiana hactenus tot sæculis concorditer & inuiolabiliter obseruauerunt, eam nefanda comissa videbatur, quæ ipsi Turce aut Tartzari fore tan committere non auderunt, & aduersus auctoritatem nostram ita insolenter excessum, ac si nomen & potestas nostra Regia plumaleuior censeretur. Admonueramus vos per nuncios nostros benignissimis verbis de his ipsis rebus, quæ ad nos ru-

moribus perferebantur, quibus non usquequaq̃ credere posuimus. Verum quia intelleximus post eam legationem nostram, non modo iniuncta & correctæ esse à vobis, quæ sunt indignissime commissæ, sed etiã illa indies magis inualescere, maioresq̃ insolentias & blasphemias fieri, aduersus diuinam Maiestatem & Sanctos eius, ritusq̃ ac ordinem Ecclesiarum, qui à priscis illis sanctissimis Patribus, vita & miraculis clarissimis est institutus, doctore & magistro vnico Ecclesie Spiritu sancto à sceleratis Apostatis, qui horum censuram nunc sibi insolentissimè sumunt mutari. Timentes itaque nos, nè grauisimam vlcionem à Domino Deo, & apud alios omnes Reges Principes, ac nationes Christianas, turpissimam noxam incurramus & subeamus, si ad indigna & nefanda facinora connueremus, admonendos vos iterum his litteris nostris duximus. Mandantes vobis sub grauissima indignatione nostra, ut si ea ita se habent, quemadmodum ad nos relata sunt, primum omnium

omnium religionem sanctam Catholicam ad eam observationem & ordinem, quem à maioribus vestris per manus accepistis, & cum quo nobis subditi estis, in omnibus quæ mutata, destructa, ablata & violata sunt, restituat. Sacramentum Eucharistie seruari in Ecclesiis, & Monachos ac moniales ad sua Monasteria, quæ maiores nostri fundauerunt, & Plebanos ad suas Ecclesias, quæ nostri patronatus sunt, liberè redire permitteatis, intrusosque quàm primum eiiciatis. Alioquin durante hoc errorum fundamento, nihil boni sperari potest in reliquis, quemadmodum & Bohemi id cognoscentes tandem respuerunt. De inde Magistratum omnem indignè & indecenter depositum restituat, constitutionesque quas propria voluntate & seditiosè consecistis, abroget. Rorasque & patibula indignissima carnificina insignia è foro deiiciatis, vosque in omnibus tam diuinis, quàm humanis rebus & negotiis vestris ad priscum laudabilem morem ac instituta, quibus au-

ta est Ciuitas vestra, accommodare & adharere studeatis. Nam si vos ipsi inter vos id facere non curaueritis, nos debitum & officium Christiani Regis prætermittere non poterimus. Ad quæ omnia volumus ut nobis per hunc Nuncium nostrum respondeatis. Cracouia, Anno Domini, 1525.

Cùm verò Gedanenses Regis optimi atque clementissimi Principis hæc tam benigna ac verè paterna monita seu mandata cōtumaciter cōtempnissent, & nihilominus Lutheranam hæresim in ea Ciuitate summo conatu & studio promouere ausi fuissent; quid inde consequutum fuerit, quauè ratione Rex prudentissimus supplicio condigno de Lutheranae factionis auctoribus sumpto, statum eius Ciuitatis ex arbitrio suo composuerit, Bernardi Vapouii fragmentum qui introspiciet, luculenter admodum hæc omnia ex eo cognosceret.

Eiusdem

Eiusdem quoq; Regis editum Anni 1534 extat, contra religionis innouatores grauissimum & seuerissimum: *Audiuimus, inquit, per multos esse in Regno nostro factiosos, & nouandarum rerum cupidos homines, qui sectas ab orthodoxis, Patribus, in vniuersalibus Conciliis reprobatas, non in occulto saltem sectantur, sed & publicè proficentur & disseminant, non sine contemptu piarum sanctionum à sancta Catholica Ecclesia institutarum & receptarum, atque edictorum nostrorum: esse item non paucos, qui liberos, propinquos, & affines suos Vicemborgam mittunt, ut illic mox ab ineunte ætate priusquam nouerint malum à bono discernere, pestifera dogmata ab ipso Luthero, qui horum malorum caput est, imbibant, & postea in Regno nostro diffundant & propagent.* Quæres quam feliciter vicinis circumcirca Regionibus ceciderit, nemini obscurum est. Videmus enim luce meridiana clarius, quanta seditiones, quanta cædes, bonorum di-

T

reptiones, & quanta rerum omnium percurbatio quanta pietatis ruinosa, quanta deniq; honestatisuersio ex his iniuriis excitata sit. Quod nè nobis quoque & subditis nostris vnquam usu veniret, cauimus aliquoties edictis nostris, grauius panis intransgressores constituti. Et infra. Quod accinet ad eos qui apud Lutherum, vel apud quoscunque alios factionum istarum principes vitam degunt, his omnem adiuturum ad quasvis dignitates & Magistratus præcludemus in posterum. Quin & Sigismundus Augustus, optimi ac sanctissimi parentis vestigiis insistens complura itidem contra hæreticos edicta promulgauit; ut potè, Anno 1550. quod ad Andreæ Comitem a Gorka Generalem Capitaneum maioris Poloniæ missum, in Actis publicis Posnaniæ reperitur; item aliud Vilmæ, die prima Martij, Anni 1556. cuius illud est exordium. *Perfertur ad nos Picardorum, Boëmorum*

rum

rum, Anabaptistarum, Sacramentariorum, Lutheranorum, & aliorum hereticorum praua dogmata palam publicari.

Deniq; Parczouiz Anno 1564 aduersus Trinitarios Anabaptistas, ac Arianos latum; sed quod magis est, ex testimonio Cromeri, maiores nostros ad eò religiosos fuisse apparet, vt neque hospites hæreticos etiam fide publica asscuratos tolerare potuerint? quinimò Zbignei Episcopi Cracouien: laudabile & tanto viro dignum factum prædicatur, quod ipsis interdicto ob legatos Boemicos hæresi infectos, ipsis solennibus Paschæ diebus à sacris tandem cessatum fuerit, quoad illi Cracouiz substitere. Cum itaque tot ac tantæ sint maiorum nostrorum contra hæreses conspirationes & cōfoederationes, tam variæ quoque ac multiplices optimorum Regum & Principum

aduersus easdem promulgatæ sanctiones, quis æquo animo ferat, nouam hanc confederationem prioribus illis, prorsus contrariam ac repugnantem iisdem anteponi? Cum hæc ritè atque debito ordine, summa nimirum omnium Regni Ordinum & Statuum voluntate & consensione conditæ sint: ista autem Ordine Ecclesiastico vniuerso reclamante, ac nonnullis Prouinciis seu Palatinatibus refragantibus inita, quis vnquam concedat, illis abrogatis & antiquatis, hanc vnā atque solam loco suo consistere posse? At forte * allega-
bunt illi, veteres confœderationes atque sanctiones illas Regum nouæ istius confœderationis autoritate sublatas & abolitas esse. Leges enim posteriores derogant prioribus, vt habetur in l. 26. & sequentibus. ff. de legibus. Iam ante quæstione secunda,

num: 3 satis luculenter demō-
stratum est, posteriores le-
ges eatenus prioribus dero-
gare; quatenus priores con-
traria lege posteriori speci-
aliter & nominatim abro-
gatæ fuerint. Aut si saltem
novæ leges animo abrogandi
vetustiores cōdantur, de quo
est expressus textus in cap: *Li-
cet, de Constitut.* in 6. Et alio-
quin posteriora ligare intel-
liguntur in iure, scilicet com-
muni; at in iure privato &
speciali (qualia sunt iura Ec-
clesiastica) non item. Nam
inde sequeretur, quòd etiam
Privilegia & donationes pri-
ores, posteriori Principum
concessione tolli possēt, quod
iura nostra non admittunt,
ut videre est circa execu-
tionem in Constitutionibus
Anni 1562. & 1563. Tantum
verò abest, quòd hæc nova
confæderationis formula, ali-
quam expressam & specialem
derogationis vetustioribus

illis confæderationibus, atq;
edictis Regum & Principum
necessitatem imponat, ut etiā
sententiam suam quid in ten-
dat, non satis explicet, nihil-
q; aliud præterquàm pacem
inter dissidentes in religione
esse conservandam in se con-
tineat. Vnde colligitur, non
eam fuisse mentem dictæ con-
fæderationis, ut iura Ecclesi-
astica, vel antiqua illa Patrū
& maiorum nostrorum pla-
cita, per eam abrogentur: sed
nè pænarum, contra hæretico-
cos constitutarum executio
fieret. Idem confæderati-
onis verba exprimunt: *Ne-
que propter diversitatem (aiunt) s-
dei, aut mutationem in templis, san-
guinem effundemus, siue confisca-
tione bonorum, ademptioe bono-
ris, carceribus & exilio. &c.*

At qui amplius, inquirunt il-
li, * etiam iuramentis, ijsque 34
solennioribus, Serenissimo-
rum Regum, puta Henrici,
Stephani, atque moderni Si-
gismundi

gismundi Tertii, eam confederationis formulam esse comprobata[m] atque stabilitam, & proinde legis atq; constitutionis Regni vim habere? Esto sanè, iuramentis Regum illam esse confirmatam, sed non sine exceptione seu contradictione statuum & ordinum Regni, prout superius probatum fuit. Quid? an non etiam iisdem iuramenti vinculis, idq; primo & potiori loco, omnia iura & libertates immunitates privilegia publica & privata, iuri, communi utriusque gentis, & libertatibus non contraria, Ecclesiastica & secularia, Ecclesiis, Principibus, Baronibus & quibuscumque personis, cuiuscunque status & conditionis existentibus, per diuos predecessores illorum Reges, & quoscunque Principes Dominos Regni Poloniae, & Magni Ducatus Lithuaniae concessa, donata, & emanata,

&c. iisdem supra recensiti Reges sese conservaturos, & manutenturos obstrinxerunt? An igitur hæc mens illorum Regum fuit, ut quæcunque de religione Catholica sancitasunt ab antecessoribus illorum, quorum pietatem & religionem semper etiam isti Reges imitandam sibi proponebant, ob istud de pace tenenda præstitum à se iuramentum, ex Regni Constitutionibus prorsus abrogari debeant? an quod prior pars iuristurandi ad conuellenda antiqua iura, posterior verò ad tuenda noua dictos Reges adstringat? Nequaquam id sanè; sed benignitati atq; clementiæ suæ prædictorum Regum id adscribendum est, qui nè quid durius & acerbius in eos, qui à Catholica religione discesserunt agatur, liberando eos isto metu, ad hunc tantummodo solum casum, tali iure iurando sese obstringere voluerunt,

nerunt, vt nimirum pax inter
dissidentes de religione con-
seruetur atque manu teneas-
tur. Neq; verò existimet quis
piam paruum hoc atque exi-
guum illis concessum esse be-
neficium, cum hoc pacis no-
mine, pœnas in veteri confæ-
deratione Corcinen: contra
iplos constitutas, & earum
executionem effugiant. Quo
beneficio, si saltem isti con-
tenti essent, quemadmodum
certè contenti esse deberent,
neque latius quam conuenit
hoc nomen pacis extenderent
proculdubio tam ipsi quàm
Catholici, quorum nunc de-
terior conditio esse videtur,
quière & tranquille viuerent
neque toties huiusmodi im-
portunis postulationibus de-
confæderatione obseruanda,
aures Catholicorum obtun-
derent; sed dum ipsi sub hoc
plausibili titulo pacis, loca &
vasa sacra in vsus prophanos
conuertere, Ecclesias & lo-

ca religiosa ad vsum Catho-
licæ Romanæ religionis ex-
dificata, iuri & potestati Epi-
scoporum subiecta occupare,
fundos & redditus Ecclesiarū
auertere, decimas Ecclesiasti-
co Ordini omni iure debitas
negare, nouas synagogas in
locis & Cinitatibus Catholi-
cis erigere satagunt; si quis-
piam fortè zelo Catholicæ re-
ligionis ductus talia fieri non
permittat, aut taliter ablata
iure repetat, exemplo isti pa-
cem inter dissidentes de religi-
one violari toto ore procla-
mant Hæccine pax est confœ-
derationis, vt illi licenter in
nostrum ius inuadant, nobis
verò eadem iure non liceat
repetere? Equidem * non sūz
ignarus, quid amplius hic o-
biiciant, quod nimirum iura-
mento Regis, non de pace tã-
tùm simpliciter manu tenen-
da, sed etiam nè quispiam
causa religionis, tã ab ipso
Rege, quàm à quocunq; Ma-
gistratu,

gistratu, aut cuiuscunq; cō-
ditionis & status homine op-
primatur, cautum sit. Et quæ
inquiunt illi, grauior oppres-
sio nobis inferi potest, quàm
cū in bonis hæreditariis si-
ue patrimonialibus, in quib;
absoluto dominio gaudemus,
nouas synagogas exēdifica-
re vel in Cinitatibus & oppi-
dis Regiis cætus erigere non
permittimur? Optimè scilicet
se res habet; at qua ratione,
iura, & priuilegia Ecclesia-
stica antiqua, iurisdictionē
Episcoporum ad quorum di-
ligentiam pastorem (vt ver-
bis Diui Augustini vtar) eti-
am illæ oues pertinent, quæ
non violenter ereptæ, sed
blandè leuiterq; seductæ à
grege aberrauerunt, integra
inviolatauē permanebunt? si
facultas erigendarum syno-
gogarum, religioni Catholi-
cæ præiudiciosa cuius ad-
mittatur? Cū alioquin neq;
Catholicis, sine Episcoporu

approbatione erigere Ecclesi-
as licitum sit, per expressum
text: in cap: *Nemo. 9.* de cō-
secrat: dist: 1. Hinc sequi-
tur, quod absolutum illud
dominium, ad temporalia
tantummodò, non autem ad
spiritualia, quale est ius sine
potestas ædificandarum Ec-
clesiarum extendi debeat. Om-
nes siquidem laicos, cuius-
cunque status & conditionis
fuerint, spiritualium vel qua-
si spiritualium rerum, omni-
nò incapaces esse, iam ante sa-
tis superq; ostensum est. Ci-
uitates * quoque & oppida
Regni, quamuis sint bona
Reipub: suis tamen gaudent
priuilegiis & immunitatibus,
suntq;ue immediatè subiectæ
dominio & potestati Regū,
in quibus si talia, nempe vt
vnicuiq; religionem quam-
cunque profitenti, Ecclesias
liberas habere, autoritate pu-
blica licitum sit, permitteren-
tur, summæ res esset, non mo-
do in-

do iniquitatis, sed etiam confuſionis. Iniquitas in eo conſiſtit, quòd cum balneum, aliudue quodpiam publicum ædificium, Nobili aut cuiſpiam alii in præiudicium incolarum alicuius Ciuitatis aut oppidi conſtruendi ius non ſit, ius verò ædificandi ſynagogas, aut erigendi cætus nouos illi competere debeat; maxime quod hæreſes perdant & deſtruant priſtinam religionem Catholicam, quam cum ciuitates & oppida à primæua ſua fundatione ſacroſanctè ſemper coluerint, illam hoc facto immutari, iniquum ac prorsus intolerabile eſſet: conſuſio verò inde ſequeretur, ſi vel ad minimū aliquem motum aut tumultum in ciuitate aut oppido exortum, cauſam religionis offendi atq; opprimi ab iſtis cōclamaretur: Cuius rei non ita pridem Vilnæ, Poſnaniæ, & Craconiæ vidimus clariffima exempla Nam

cum fortè à quibuſdam leuiſſoris ſortis hominibus, priuatæ domus, vbi cuiſmodi cœtus peragi conſueuerant, ex petulantia potiùs quadam, quàm animo opprimendi iſtos homines impeterentur, & quamuis tam politici, quàm ſpirituales Magiſtratus, citra omnem conniuentiam hiſce motibus omnibus modis ſeſe oppoſuiſſent, nullaquē nedū culpa, ſed neque aſſenſu huic rei occaſionem dediffent, qui nimò in reos iſtius facti conuictos, ſe debite animaduerſuros eſſe vltro obtuliſſent: attamen Deus bone, quæ conſpirationes, quæ molimina, priuatim & publice in Conuientibus Regni eo nomine,³⁵ ac ſi de ſumma rerum ageretur, contra Catholicos ſuſcepta atque propoſita ſunt. Non ſatis illis viſum eſt, quòd cū à nemine quiſpiam iſtius facinoris nedum conuinceretur, ſed neque accuſaretur nominatim

natim, plurimi ob leues saltem suspiciunculas, iuramentis corporalibus sese expurgarent; sed ut infantes etiam vel decimarentur, si fieri posset, vel alis grauissimis penis afficerentur, summo studio & conatu contenderunt. Quod an Catholici ab ipsis impetrare possent, iudicent ipsi: Scimus quæ in locis huiusmodi, ubi Euangelici dominantur, Catholicorum sint præiudicia, quæ angustia? Ut interim taceamus ea, quæ apud exteros fiunt; at domestica saltē intueamur exempla. Notissimum est, quid Rigen: Gedanen: & Torunen: nostri tam in processionibus solennioribus, quàm in funeribus Catholicorum paulò superiori tempore attentarint. Ex dictis itaque omnibus liquidò demonstratum esse arbitror, pacem quidem dissidentibus in religione à Regibus præstari ac confæderationem istam

nouam, Catholicorum calculo vim legis obtinere nequaquam posse. Ac proinde frustra id à Catholicis tam pertinaciter petunt, quod ab eis sibi concedi nō posse, vel ipsi fateatur necessum est. Quamuis enim multa aliquando tolerantur, quæ omnino prohiberi non possunt: ea tamen lege publica approbati & confirmari ius & ratio vetat.

Sexto* quæritur, An Loco, 37
TEMPORIS; SIT
CONVENIENS:
 Quòd non suo loco, neque tempore, neque modo, neque à personis ad id potestatem habentibus, ea confœderationis formula lata fuerit, nulli dubium esse potest. Nam in Conuocatione Varsouien: noui Regis eligendi causa indicta, eam natam fuisse constat. Vbi nihil præter quàm de electione noui Regis agi poterat, ut potè quod & Nūcii Terrarum, ad hunc solum actum

actum, non autem ad sancien-
das aliquas leges, ab ordini-
bus Regni mitti fuerant: leges
verò seu constitutiones secun-
dum præscriptum statutorum
Regni, non alibi, quàm in Cõ-
uentione generali, cum con-
sensu Consiliariorum tam spi-
ritualium quàm secularium,
& Nuntiorum terrestrium de-
cerni debent, de quo est Sta-
tutum Casimiri Regis in Nie-
szowá Anni 1454. & Sigis-
mundi primi Craci A. 1539.
Is etenim est status, eaquẽ cõ-
suetudo Regni huius, vt nihil
noui sine assensu Equestris
ordinis statui possit, aut debe-
at, in tantum vt Reges etiam
ipsi necesse habeant in Con-
uentibus primùm particulari-
bus incolis cuiusque Prouin-
ciæ seu Palatinat⁹, Per Nūci-
os suos proponere ea omnia,
quæ post modum in Comitibus
Regni generalibus sunt tra-
ctanda. Vbi demùm de his
à Nobilitate dicuntur senten-

tia, & quid approbandum,
quid uè reiciendum sit, dis-
quiritur; atque ita Nuntii cū
absoluta vel limitata potesta-
te prout vsus postulauerit, ad
Comitia generalia amandan-
tur. Alioquin si omissis hisce
solennitatibus, sine Rege, si-
ne Nobilitatis assensu, Sena-
tores, vel potentiores fortè a-
liqui, famulitiis stipati, alieno
tempore, debilioribus, aut ab-
sentibus, nec quicquam, tale
suspiciantibus, leges pro libi-
tu suo imponere possent, quo-
modo quæso libertas nostra
non periclitaretur? Septimò
queritur, An sit VTILIS & 38.
NECESSARIA? Quæ in-
cõmoda, quæ uè aliades malo-
rū ex hac cõfæderatione pro-
deant, ex iis quæ superius cõ-
memorata sunt, haud diffici-
le est iudicare? Neque tamen
deesse complures facio, qui
hanc cõfæderationem, pu-
blicæ pacis & tranquillitatis
causa, summo opere esse neces-
sariam

sariam & vtilem aliis persua-
 dere conantur. Nec sine ra-
 tione id quidem, nam eum
 (Cicerone teste) dulce nomē
 fit pacis, res verò ipsa tūm iu-
 cunda, tūm salutaris; quis nō
 eius desiderio afficiatur? quis
 non eam obuiis vlnis ample-
 ctendam esse censeat? At quia
 39 * huiusmodi pax, nō est vera
 pax, sed potius insidiæ & in-
 teritus, vel ipsius Ciceronis
 testimonio qui libro: 2. de le-
 gibus inquit: *Non debet esse li-
 berum cuiquam de religione iudicio-
 um, quod hæc libertas magnam pa-
 riat perturbationem atque perniti-
 em Reipub.* cur ergo istiusmo-
 di persuasionibus locus tribui
 debeat? Nam, quæ potest es-
 se pax & tranquillitas, vbi cui-
 que quod sentit ipse, crede-
 re, & quascunque voluerit in
 Deum & in Sanctos eius bla-
 sphemias euomere, quælibet
 perniciofa dogmata dissemi-
 nare permittitur? & quæ par-
 ticipatio iusticiæ cū iniquita-

te? aut quæ societas lucis ad
 tenebras? quæ item conven-
 tio Christi ad Belial? aut quæ
 pars fideli cum infidelis? &
 qui consensus templo Dei cū
 idolis? Cū itaq; huiusmo-
 di pax fundamentum pacis
 cuiusque Reipub: scilicet re-
 ligionem conuellat; vtpotē,
 quia inuehit in Rempub: no-
 uitates & mutationes, quibus
 nihil Reipub: potest esse per-
 niciosius. Rectē enim Plato,
 non posse immutari religio-
 nem absque magna Reipub:
 immutatione, lib: 4 de Repub:
 docet, non video, quomodo
 pacē & cōcordiā illa Respub:
 sperare debeat vnquam, quæ
 cūq; semel dissidētes & dispa-
 res cultus religionis admittit.
 Profectō nihil ibi in cōmune
 syncerē cōsuli, nihil ad omniū
 salutē referri potest nulla to-
 tius corporis Reipublicæ cū-
 ra ibi est, hoc solum vtile cui-
 que est, quod alteri detrimē-
 tum adfert, ex alieno in com-
 modo.

modo, suum quisque cōmo-
dum & emolumentū captat:
sicut ex aduerso si circumspi-
ciamus illas gentes ac natio-
nes, quæ huiusmodi moribus
& mutationibus nunquam se
agi passæ, semper in vna atq;
pristina religione constantis-
simè permanserunt, quanta sit
imperij illorū maiestas & am-
plitudo, quanta concordia,
pacis, fidei, & iustitiæ, om-
niumque aliarum virtutum,
quæ vel ad honestatem & di-
gnitatem Reipub: vel ad cha-
ritatem & benevolentiam mu-
tuam cōseruandā pertinent, fa-
ma & opinio, fateamur neces-
se est, quod nulla ibi conspira-
tio, nulla confusio, nulla de-
nique tam insignis maligni-
tas reperiatur, quæ aut Rei-
pub. gerendæ rationem per-
turbare aut in priuatis actio-
nibus sanctissimum illud fi-
dei commercium vagum aut
fluctuans reddere possit. Non
enim fieri potest vt in tanta

animorū atq; voluntatū cō-
nexionē, in tanto pietatis at-
que charitatis studio, hæc sce-
lerum ac flagitiorum mōstra,
apud eos, quibus vnā purā,
ac sinceram fidē, semper san-
ctū, augustum, ac religiosum
visum est seruare, locum ha-
beant, præsertim cum illa sit
non modò factorum, sed etiā
mentis ipsorū norma, firmis-
sima. Verū, quia de huius
falsæ & insidiosæ pacis leno-
ciniis, prodiit in publicum,
anno superiori libellus sub ti-
tulo PAX non PAX, nō ine-
legans sanè & satis doctè con-
scriptus, idcirco diutiùs in his
immorandū esse non putavi.

Octauo * queritur, An sit
MANIFESTA: Istū cōfœ-
derationis articulū adeo ma-
nifestum, vt non contineat
aliquid per obscuritatem in-
captionem, nulla ratione dici
posse, vel id ipsum argumēto
est, quod quædam in eo pro-
ponuntur apertè, quædā ve-

rò celantur & occultantur cal-
lidè & infidiosè. Proponun-
tur, apertè ista, libertas admit-
tendi quasuis sectas atq; reli-
giones, & impunitas eius li-
bertatis. Hæc enim duo pacis
nomine in confœderatione,
eadem intelliguntur, vt iam
demonstratum est: celantur
autem & miro quodam ver-
borum circuitu inuoluuntur
non pauca. Catholicis & Ec-
clesiis illorum admodum per-
niciosa, vtpotè quibuscunq;
locis, maximè verò in Ciuita-
tibus & oppidis Regiis syna-
gogas construere, templa Ca-
tholica, in bonis suis patrimo-
nialibus occupare atq; profa-
nare, bona Ecclesiæ in propri-
os vsus conuertere, & his si-
milia, quæ inter alios magnū
illud lumen nationis nostræ,
Cardinalis Hosius in suo exa-
mine istius articuli confœde-
rationis latissimè prosequi-
tur? Vltimo * quæritur, An
4¹ non priuato cōmodo, sed pro

COMMVNI CIVIVM
VTILITATE sic cōscripta?
Tantum ab est, vt ea res com-
muni omnium vtilitate intro-
ducta dici possit, vt etiam nō
solum vniuersæ Reipub: sed
& singulis exitiosa sit, vt potè
quæ hominibus viam ad in-
feros patefaciat? Et sanè, sicut
nec gregi ouium salutare fue-
rit, si pastoribus & custodib;
remotis, lanienæ ferarum ex-
ponantur; ita neque Christi-
anis conducibile esse potest,
si libertas quiduis credendi,
quæ sibi perniciem concilio-
ent sempiternam, illis conce-
datur. Cū itaque ex his quæ
iam dicta sunt, manifestum
sit, quòd hic articulus confœ-
derationis ad formam iustarū
& legitimarum legum, nullo
modo accommodari queat,
quòd videlicet in illo multa
Deum lædunt, proximum &
conscientiam offendunt, re-
ligionem Catholicam conuel-
lunt, seditionibus viam ape-
riunt,

riunt, vnitatem & concordia Regni scindunt, atq; a deò totam Reipub: formam immutant cõtineantur: idcirco nulla ratione apud nos pro lege haberi debet, vtpotè quæ vnanimi ordinum & statuum consensu & approbatione, nunquam hactenus est lata & stabilita, neque salua Catholicorum conscientia & iurib⁹ Ecclesiæ stabiliri vllò vnquã tempore potest. Neque tamẽ ob id, vim aut iniuriã aliquã diuersæ religionis homines à Catholicis expectare debent, cum is sit animus, ea voluntas omnium Catholicorũ aduersus illos, vt malint potius eos, tanquam fratres & propinquos ab errore ad veritatis lucem reuocare quàm quicquã in eos grauius decernere. Ego sanè hanc quæstionem verbis Diui Augustini sic cõcludo: Concordate nobiscum fratres, diligimus vos, hoc vobis volumus quod & nobis, Si propterea nos gra

uius odistis, quia errare vos & perire non permittimus, hoc Deo dicite, quem timemus, minantem malis pastoribus & dicentem: Quod errauerat, non reuocastis: & quod perierat, non inquisistis.

QVÆSTIO

IX.

De iure patronatus atq; cõtesanis, & an aliquando patroni iure præsentandi priuari possint?

SUMMARIA.

1. Iuris patronatus spiritualis definitio.
2. Ius patronatus Ecclesiasticum propriè spirituale dici nõ potest, sed spirituali annexum.
3. Pluralitatis patronorum in præsentatione quæ ratio habenda.
4. Episcopus sine præsentatione patroni, an in beneficio aliquem instituere possit.

3. Patroni Clerici vel Laici intra quod tempus presentare aliquem ad beneficium debeant.
6. Privilegia fundatoribus Ecclesiarum, quæ competant.
7. Dispositio Concilii Tridentini de iure patronorum
8. Quærela secularium de presentatione Episcoporum, quæ sit iusta.
9. Templi & alia beneficia Ecclesiastica quatenus in patrimonio laicorum esse dicantur.
10. Ea, quæ in bonis nostris sunt, quando dominio nostro non subiiciantur.
11. Ius patronatus separatim vendi aut obligari non potest.
12. Summus Pontifex etiam sine presentatione patronorum, de Ecclesia patronata providere potest.
13. Cortesani in Curia Romana beneficia impetrantes, quomodo coerceantur.
14. Modus & ratio devoluende collationis beneficii ad loci ordinarios.
15. Causæ iuris patronatus coram quo iudice tractari debeant.

IV Patronatus* Ecclesiasticum seu spirituale, dicitur potestas presentandi aliquem ad beneficium Ecclesiasticum vacans, secundum Abbat: in rub: extr. de iure patronat. & Hostien: ibidem in summa. Dicitur autem hic ius patronatus spirituale, ad differentiã iuris patronatus temporalis, quod liberti patroni præstare tenentur teste Covar: pract. quæst: 10 cap: 26. Quinimod* neq; ius patronatus Ecclesiasticum, de quo hic dicitur, propriè est ius spirituale, sed annexum spirituali, per express: text: in cap: de iure 16. in verbis: Cum inconueniens sit vendi ius patronatus, quod est spirituali connexum, tit: de iure patron. gloss: in cap: Literas. 2. in verbo: Spiritualibus tit: de iuramentum. Et ideo à Laicis quoq; possideri & præscribi potest, per express: text: in cap: 1. tit: de iure patronat. in 6 Felin. in cap:

cap: *Quanto*. tit: de iudiciis. Quod vsque adeo procedit, ut etiam transeat ad hæredes, tam sanguinis quàm extraneos, nō solum masculos, sed & foeminas, per text: in cap. *Quoniam*. 3 in verb: *Hæredes*. extra de iure patron: & in cap: fin. de concess: præbend. Quo tamē casu, si plures ab vno ex patronis relictis sint hæredes, vocem vnus duntaxat habebunt in præsentatione. Nam & alias, quādo plures sunt patroni, possunt inter se conuenire, ut alternis vicibus præsentent, cap: fin: Clement. de iure patronat. idq; hodie seruari praxis quotidiana docet. Quod si de eo conuenire non possint, & discordes in præsentando permaneant, tunc præferendus est præsentatus à maiori parte, si est idoneus, per express. text: in cap: *Quoniam* 3. in verbis: *Præsenti decreto statuimus, ut si forte in plures partes fundatorum se vota diuiserint*, ille præficiatur Ecclesia, quā maioribus iuuatur meritis, & plurimorum eligitur & approbatur assensu. extra de iure patronat. Quamuis verò * regulariter Episcopus nō possit instituere aliquem in beneficio sine præsentatione patroni, per express. text: in cap: *Decernimus*. 16. qu. 7. ibidem.

Decernimus, ut quādiu fundatores Ecclesiarum in hac vita superstites extiterint, pro eisdem locis curam permittantur habere sollicitam, atque rectores idoneos in iisdem Basilicis eisdem ipsi offerant Episcopis ordinandos: Et inferius ibidem: Quod si spretis eisdem fundatoribus rectores ibidem præsumpserit Episcopus ordinare, & ordinationem suam nouerit irritam esse, & ad rescundā suam alios in eorū locū (quos eisdem ipsi fundatores cōdignos elegerint) ordinari: Sæpius tamen fieri id solet, ut certas ob causas etiam nō interueniente patronorum collatione, Episcopus teneatur prou-

proui-

prouidere Ecclesiæ de rectore eiusdem, maximè verò si patroni ob incuriam, vel ob dissensionē, aliamuè ob causam tempus à Canonibus definitū in præsentando omitant, cap: *Eam* 10. 22 in verbis: *Illas autem Ecclesias de quarum patronatu controuersia fuerit, si intra sex menses postquam vocauerint non fuerit controuersia terminata; licitum tibi sit de persona idonea ordinare;* tit: de iure patrō.

5. Hoc verò * sex mensium tempus, solis tantum clericis concessum esse, Doctores iuris tradunt; laicis verò quatuor mensium tempus, ad præsentandum competere iura dicant. cap. *Quoniam*. in verbis: *Si autem hoc sine scandalo esse nequinerit, ordinet antistes Ecclesiam, sicut melius eam secundum Deum viderit ordinandam. Et id ipsum etiam faciat, si de iure patronatus questio emerferit inter aliquos, & cui competat, intra quatuor menses non fuerit definitum;* tit: cod: de

iure patron. Cui concordat alius iidem text: in cap: *Cum propter*. 27. tit: cod. Vbi hoc specialiter in fauorem patronorū cauetur, quod talis Episcopi prouisio seu ordinatio Ecclesiæ non debeat in posterum generare præiudiciū patronis eiusdē. Ratio eius rei, quòd Episcopus negligentibus patronis vti iure suo Ecclesiam ordinare possit, hæc est, quòd patroni consequuntur ius patronatus non propria sua autoritate, sed ex gratia & permissione Ecclesiæ. Cum enim matris loco sit, admodum benignè cum filiis suis procedit, præsertim circa huiusmodi foundationes Ecclesiarum, seu aliorum beneficiorum. Nam fundatoribus eorumque hæredibus facultatem præsentandi ad easdem Ecclesias atque beneficia, gratas ipsis personas, Ecclesiæ tamen Dei imprimis vtilis & idoneas clementer indulget.

dulgere solet; prout id: di:
cap: Quoniam. & cap: Nobis.
21. tit: de iure patron: proba-
tur. Et clarius Trident: Con-
cilium de his disponit, in ver-
bis: Nemo etiam cuiusvis dignita-
tis Ecclesiasticæ vel secularis, qua-
cunque ratione, nisi Ecclesiam, be-
neficium, aut capellam de nouo fun-
dauit & construxerit, seu iam e-
rectam, quæ tamen sine sufficienti
dote fuerit, de suis proprijs & pa-
trimonialibus bonis competenter
dotaueit, ius patronatus impetra-
re, aut obtinere possit, aut debeat.
In casu autem foundationis aut do-
tationis huiusmodi, institutio Epi-
scopo & non alteri inferiori refero-
uetur: Sess: 14. cap: 12. Quem-
admodum * & alia huiusmo-
di, fundatoribus pietatis ipso-
rum causa ex ordinatione Eccle-
siæ debentur priuilegia. Et in
primis honor processionis ve-
nimur alios præcedere pos-
sit, fundatori seruatur: ite, si ad
in opiam vergat, ex prouentib⁹
Ecclesiæ illi succurritur: d. cap:

X

Nobis. ibi Profundationis quoque
Ecclesiæ honor processionis funda-
tori seruatur. & si ad inopiam ver-
gat, ab Ecclesiæ illi modeste succu-
ritur, sicut in sacris Canonibus est
institutum: extra de iure patron
Canon autem, cuius hic fit
mentio, fuit Concilii Toleta-
ni, & in cap: Quicunque. 30:
proponitur his verbis:

Quicunque fidelium deuotione pro-
pria de facultatibus suis Ecclesiæ al-
iquid contulerint, si forte ipsi, aut
filij eorum redacti fuerint ad inopie-
am, ab eadem Ecclesiæ suffragium
vitæ pro temporis usu percipiant.
16. qu: 7. Vnde satis liquidò
constat, quod cū ipsi funda-
tores, Ecclesiasticas facultates
dispensandi p suo arbitrio nō
habeant facultatem, multo mi-
n⁹ Ecclesias ipsas, quibuslibet
ad regendū cōmittere, vel al-
liis auferre possunt. Licet e-
nim habeant ius prouidendi,
& consulendi, & sacerdotem
inueniendi non tamen habent
ius vendendi, vel donandi,
vel vten-

vel vtendi tanquam propriis bonis prout id ex Canonibus dicti Concilij Toletæ: in cap: Filij 31. traditur his verbis: *Ipsis tamen heredibus in eadem rebus (puta Ecclesiæ ab illis donatis) non liceat quasi iuris proprij potestatem præferre, non rapinam, non fraudem ingerere, nec violentiam quamcunq; præsumere: sed hoc solum in salutarem sollicitudinem adhibere; quod aut nullam noxam operatio nocens attingat, aut multam, vel aliquam partem salutaris mercedis assumat. Si quis vero deinceps hæc monita temerare præsumpserit, & malè rapta cum confusione restituerit, & excommunicati-
onis annua sententiam sustinebit.*
7. 16 qu: 7 Quib; ad stipulatur * etiã dispositio Concilij Tridentini, cui; verba, etiã si prolixiora sint: ob singularẽ tamen, quam in se continent elegantiam & diuinam quandã grauitatem, hic referenda esse du-
xi. Sicuti, inquit sancta Synodus legitima patronorũ iura tolle-

re, piasq; fidelium voluntates in eorum institutione violare æquum non est: sic etiã, vt hoc colore beneficia Ecclesiastica in seruitutẽ, quod à multis impudenter fit, redigatur, non est permittendum. Et paulò post: Patroni beneficiorũ cuiuscunq; ordinis & dignitatis, etiamsi communitates, vniuersitates, collegia quacunq; clericorum vel laicorum existant, in perceptione fructuum, prouentuum, obuentuum quorumcunq; beneficiorũ, etiamsi verè de iure patronatus ipsorum ex fundatione & dotatione essent; nullatenus, nullam causam, vel occasionem se ingerant; sed illos liberè Rectori, seu beneficiato, nõ obstante quacunq; consuetudine etiã distribuendos dimittant. Nec dictum ius patronatus, aut alio quocunq; titulo, in alios contra Canonicas sanctiones transferre præsumant; si secus fecerint, excommunicationis & interdicti penis subijciantur, & dicto iure patronatus ipso iure priuati existant. Sessio-
ne 25. cap. 9.

8. Ac proinde * cū his sacrorū
Cōciliorū sanctionibus nihil
sit euidentius, quis dissimula-
re potest, indignum omninō
esse, quōd à secularibus qui-
busdam, tam in Comitibus pu-
blicè, quàm & alibi priua-
tim, eo nomine in clerum tot-
passim exaggerētur querimo-
niæ, ac si ab Episcopis, aliisue
personis Ecclesiasticis, iure
suo circa dispositionē & or-
dinationem Ecclesiarum pri-
uentur: cū multō æquior,
magisq̃ue veritati consona,
hac in parte sit status Ecclesi-
astici querela, quod nimirum
à talibus patronis Ecclesiæ de-
solentur; quōd sepulchra pio-
rum Catholicorum violētur;
quod plebs sine sacramētis &
cultu diuino uiuat, & instar
pecudū moriatur; quod the-
sauri Ecclesiæ & ornamenta
distrahantur, & in vsus pro-
phanos conuertantur; quod
fundi denique & census Ec-
clesiis adscripti adimantur.

Longum certè nimisq̃ue ta-
diosum esset commemorare,
singula, quę partim contami-
nata hereticorum vsu, partim
deserta, ob expulsos sacerdo-
tes Catholicos templa, Deo
sacra in hoc Regno reperian-
tur. At fortè * nasutuli quidā 9.
tantā iniuriam, tantamue im-
pietatem hac ratione excusa-
re volent, quod suę quisq; rei
moderator & arbiter esse de-
beat, ita vt liberam admini-
strationem & alienationem
rerum suarum, ingenuo ho-
mini denegare, summę sit ini-
quitatis, l. Nō vsq̃ 2. ff. si quis
à parent. manumiss. sit. Cū
verò Ecclesię, & alia huiusmo-
di beneficia Ecclesiastica, in
bonis patrimonialibus laico-
rum consistant, si in iis vt iu-
re suo, eaq̃ue pro arbitrio suo
ordinare prohibeantur, quis
iustameos habere conquerē-
di causam negabit? Sanè Gor-
dius iste nodus, à quouis me-
diocriter etiam in iure versa-

to facile dissolui potest. Illæ
etenim res, propriæ & verè in
patrimonio nostro esse dicun-
tur, quæ scilicet dominio no-
stro subiici possunt, vt sunt,
res prophanæ, quarum admi-
nistratio nemini denegari de-
bet, per iura supra allegata: at
quæ Dominio nostro subesse
non possunt, vt sunt res sacræ
& spirituales, aut spirituali-
bus annexæ, quale est ius pa-
tronatus, vt supra dictū fuit,
etæ quanquam in bonis no-
stris sunt, in patrimonio ta-
men nostro esse, nequaquam
censeri debent; cum Diuini
iuris sint, & in nullius bonis
esse dicantur, l. 1. ff. de rerum
diuis. Cum & alias * multa ta-
lia in bonis nostris habea-
mus, quibus liberè pro arbi-
trio nostro vt non possumus.
Exempli gratia, flumina pu-
blica etiam si intra terminos
patrimonii nostri continean-
tur, non tamen pro arbitrio
nostro illis vt possumus. Ne-

mo enim flumen publicum,
præsertim nauigabile, alio di-
uertere aut impedire potest:
quod item de via publica, &
aliis publicis locis dicendum
est, tit. ff. nè quid in flumine
publ. item sub tit. de flumin.
de quo etiam Statuta atque
Constitutiones Regni clarè
admodum disponunt. Ac
proinde, quando quidem hu-
iusmodi foundationes seu do-
tationes Ecclesiarum, alio-
rumuè beneficiorum, in bo-
nis nostris esse desierunt, po-
steaquam semel Deo dicatæ
atq; Ecclesiæ applicatæ, am-
plius in prophanos vsus con-
uertere non possunt; nulla pro-
fectò ratio est, cur eas patro-
ni, tanquam proprias & patri-
moniales vendicare sibi, de-
beant. Vnde consequens est,
* quòd nemo Ecclesiam, aut
ius patronatus alicui vendere
aut obligare potest, cum illa
sint iuris diuini & spiritualis,
vt sæpius dictū fuit; sed trā-
seunt.

seunt hæc cum vniuersitate
dominii, nisi venditor ea sibi
specialiter excipiat. cap: ex
literis 7. extra de iure patron.
alioquin comparans vel e-
mens ius patronatus seorsuè,
non cum vniuersitate bono-
rum, eo priuari debet, per
text: in cap: *Quia Clerici*. 6. tit:
eodem de iure patron: Maio.

12 rem * proculdubio isti iuris
patronatus assertores occasio-
nem conquerendi haberent,
si etiam hodiè sine præsentā-
tione patronorum, nullouè
impedimento tali, ob quod
patronus à præsentando re-
moueri debeat, interuenien-
te, summus Pontifex ex ple-
nitudine potestatis suæ, de
Ecclesia patronata provide-
at, quod illi de iure, compe-
tere, dum modò mentionem
faciat iuris patronatus laici
Passim D D. iuris testantur,
vtest glos: in cap: *Per litteras*:
in verbo, *Apostolicus*, Clement:
de prebend: & notat Abb: in

cap: *Quoniam*. facit gloss. &
ibi Abb: in cap. *Cum dilectus*.
tit: de iure patron. Et certè
* superioribus temporibus, 13.
vsque ad Sigismundi primi
Regis imperium, tantum, is
mos in Curia Rom: impetrā-
di beneficia tam iuris patro-
natus laicorum, quàm spiri-
tualium inoleuerat, vt etiam
legibus seuerissimis à Regi-
bus Alberto & Alexandro eo
nomine promulgatis, vix,
imò nè vix quidem prohiberi
id potuerit, prout videre est
in statutis Regni, sub verbo,
Ius patronatus donec tandem
summo studio & labore Sigi-
smundi primi Regis id effe-
ctum est, quod ex præscripto
indulti, à sancta sede Apo-
stolica, summoque Pontifi-
ce Clemente, septimo impe-
trari, nullus post hac Cortesa-
nus, quod idem est in Curia
Romana commemorans, huius-
modi beneficia, quæ iuris pa-
tronatus fuerint, Regii, aut
laicorum,

laicorum, vel in mensibus, ab eadem sancta sede Apostolica Ecclesiasticis personis gratiosè concessis impetrare præsumat; idq; postmodum statuto eiusdem Regis, Cracoviæ, Anno 1549. lato, confirmatum fuit; quo, in huiusmodi Cortesanos, siue ut clarius dicam, beneficia in Curia Rom: contra præscriptū indulti superius recensiti impetrantes, grauissimæ poenæ statuuntur, ut videre est sub tit: Cortesani. Non tamen existimare * quispiam debet, hoc iure, siue, statuto sacrosanctas Conciliorum sanctiones, contra negligentes, aut, alio quouis modò inhabiles patronos promulgatas, quarum supra mentio facta est, sublatas atque abolitas esse: quinimò de his, ita hodie disponitur, quod nimirum, si patronus intra spacium quatuor mensium præsentare ad beneficium vacans negli-

gat, eo casu, pro illa tantum vice ius collationis illius beneficij competit loci ordinario seu Episcopo, tanquā verò & legitimo rerum Deo dicatarum in sua Diocæsi patronus: si verò etiam Episcopus officio suo hac in parte non respondeat, atque intra quadrimestre præsentare aliquē intermittat; tunc ad Metropolitanum pro illa itidem vice deuoluitur collatio; eo verò intra hoc idem tempus non conferente, ad summum Pontificem, recursus fieri debet. Qua in re nulla fit patronis iniuria, si quidem ipsi sua culpa hoc beneficio collationis sese priuant, quin imò hac ratione, quando ordinarii Ecclesias vacantes conferunt, personis idoneis, piis prædecessorum foundationibus, quæ à patronis negligebantur satis fieri res ipsa testatur. Atque hæc * de iure patronatus ad 16 præsens dicta sufficiant; hoc
vno

vno addito, quod causæ iuris patronatus coram Iudice Ecclesiastico tractandæ sint, eo quod naturam sequantur spiritualitatis: cap: *Quanto*. & ibi Felin. titi de iudiciis. Mixtum enim sequitur naturam simplicis dignioris, ut notat Cecil lib: I. obser: 38. num: 6. Quod etiam probat statutum Sigismundi primi, Cracoviæ 1543. promulgatum, ubi inter alias causas, quas Iudices spirituales cognoscere debent, causæ quoque iuris patronatus Plebanatum, Altarium, Præbendarum, & aliorum sacerdotiorum, ad iudicium spirituale pertinere, dignoscuntur,

QVÆSTIO

X.

De præscriptionibus, & annis, seu bona Ecclesiæ præscriptione acquiri possint?

SVMMARIA.

1. Regulariter omnes res præscribi possunt.
2. Præscriptione acquiruntur ea, quæ possidentur.
3. Laici res sacras spirituales & spiritualibus annexas præscribere non possunt.
4. Res, quæ in commercio sunt hominum, præscriptione acquiruntur.
5. Præscriptione quadraginta annorum, res seu bona temporalia Ecclesiæ acquiri possunt.
6. Romana Ecclesia sola centum annorum præscriptione gaudet.
7. Ad præscriptionem inducendam requiritur primum possessio continua & non interrupta.
8. Iustus titulus ad præscriptionem necessarius est.
9. Bona fides in præscriptione adesse

- ad esse debet.*
10. *Res, ut sint præscriptibiles ad præscriptionem longissime temporis requiruntur.*
11. *Præscriptionis Ecclesiastico ordini obiectio, an sit iuri consentanea.*
12. *Alienatio bonorum Ecclesiæ, quando fieri possit.*
12. *Præscriptio contra priuatas personas de prouentibus Ecclesiasticis, an currere debeat.*
14. *Conclusio operis, & ipsius auctoris de suscepto labore declaratio.*

Regulariter * omnis res, omne ius, & omnis actio præscribi potest: cap: *Ad aures* 6. text: de præscript: & l. *Sicut in rem.* cod: de præscrip. 30. vel 40. annorum. Ut enim litium esset, aliquis finis, præscriptionem institutam esse, Iurisconsultus in l. fin: ff. pro suo, testatur: & pro inde non iniurius videtur esse is, qui

rem legitima præscriptione acquirit: quia ille, qui patitur rem præscribi, videtur consentire & alienare: l. alienationis: 28. ff. de verbor: significat. Hoc * tamen ita intelligi debet, si ea quæ præscriptione acquiruntur, ab acquirente possideri de iure possint, d. cap. *Ad aures*: alioquin quæ possideri non possunt, per consequens nec præscribi, cap: *Causam extr:* de præscript. Possideri autem non possunt ea, quæ in commercio hominum non sunt, quæ uero dominio alicuius subici non possunt, ut sunt res sacræ & Deo dicatæ § nullus. Instit: de rerum diuisione. Et ideo * laici cuiuscunque status & conditionis, huiusmodi res sacræ & alia spiritualia, vel spiritualib⁹ annexa, puta Ecclesias, loca religiosa, ius decimarum, & his similia, sicuti neque possidere, ita neque præscribere possunt, etiam si

am si mille anni transierint,
secund: Ioan: Andri: in cap: 2.
de præbend: li: 6. & gloss:
in l. 2. verbo *Ancillâ*, Codi: de
ingen: manumiss. Præscri-
ptiones enim eo potissimum
respectu inductæ sunt, v: ali-
orum iura & dominia, quæ
in rebus habentur, beneficio
præscriptionis acquirantur,
& in præscribentem transfe-
rantur: nullum verò ius aut
dominium in huiusmodi re-
bus sacris & spiritualib' quis
quam habere potest, vt iam
dictum est. Quod praxis eti-
am Curie Regalis decreto Re-
gio, inter Plebanum Zarno-
uicen: & Plázá feria secun-
da post octauas sacratissimi
Corporis Christi 1598 lato,
comprobauit. Secus est * in
iis rebus, quæ sunt in com-
mercio hominum, & alias per
traditionem, aut alio quopi-
am modo dominio nostro su-
biici possunt, quæ licet præ-
scribi principaliter prohibe-

antur: eas tamen ex præscri-
pto iuris, quadragenaria
præscriptione, quæ (vt in l.
Omnes 6, Cod: de præscript:
30. vel 40. annorum habetur)
omne ius priuatim vel publi-
cum, in quacunque causa, vel
quacunque persona tollit, (&
in iure Canonica appelletur)
perimi Doctores iuris tradūt.
Qua quidem * præscriptione
quadragenaria, etiam res seu
bona Ecclesiæ, præsertim tē-
poralia, vt fundi, syluæ, præ-
dia urbana & rustica, aliæque
res Ecclesiasticæ, quæ ex cer-
tis causis etiam alienari pos-
sunt, acquiruntur. Id enim
tām iure Ciuili. in auth: quas
actiones, Cod: de sacros: Ec-
clesiis, quam Canonico in
cap: De quarta. cap. *Ad aures*.
& cap: *Illud*: 8. cuius hæc sunt
verba: *Illud autem res scire volu-*
mus & tenere, quod aduersus Ec-
clesias minorem præscriptionem,
quàm quadraginta annorum Rom:
Ecclesia non admittit, licet quidā

Canones

Canones comprobant tricennalem: & Ecclesia se potest aduersus Ecclesiam quadragenaria temporis prescriptione tueri de re illa, quam in censu quadragesima annis non scitur posse disse, extr. de præscr: 6. disponitur. Sola tamen * Romana Ecclesia gaudet speciali priuilegio centū nimirū annorū prescriptione, cap: *Vobis.* 14. extra de præscript: itē cap: *Nemo.* 16. qu: 3. & ego notauī obser: 76. nū: 6. præscr: obser: Cent: 1. Verūmenimvero sciendum est, quod ad prescriptionem inducendā, cū in aliis tūm vel maximē in Ecclesiæ bonis, non sufficiant sola temporum interval- la, (quemadmodum sibi quidam persuadent) sed necessaria sit bona fides, & alia iuris requisita. Primum * enim
7. omnium requiritur possessio, & illa quidem continua, cū sine possessione præscriptio non procedat: cap: *Sine possessione.* 3. de reg: iur: in 6. Et

quidem talis continua possessio esse debet, quæ ne momento quidem interrupta sit, alioquin illa siue Ciuilitē, siue naturaliter interrupta, etiam præscriptio rumpetur, l. naturaliter ff. de vsu cap. Accedit etiam illud, vt non sit per vim occupata huiusmodi possessio, sed tradita, à verò rei illius domino. Nam ad præscriptionem bona fides necessaria est vt inferius dicetur, quæ adesse nō potest, vbi traditio non intercessit, gloss: in l. Celsus 27. ff. de vsu cap. Secūdo * ad præscriptionū requiritur iust' tit' 8. titulus, cap: *Si diligenti,* extra de præscript: qui quamuis in iure pluribus modis accipiat, vt est gloss: in l. Non est, in verbo Titulus. Ced: fam: eric: Hoc tamen loco, pro iusta causa possessionis, vel pro eo, per quod indicatur aliqua possidendi legitima causa, sufficiens ad dominium
acqui,

acquirendum accipi debet., cuiusmodi est titulus pro do-
te, pro hærede, & similes, qui
in l. possideri. 3 §. genera. 21.
ff. de. acquiren: & ammitt:
possess. & Instic: de rerum di-
uis: enumeratur. Terriò * re-
9. quiritur bona fides, l. vnica,
Cod: de vsu cap. transferen.
id est, sincera illæsaque con-
scientia, excusans vnū quem-
que de ignorantia rei alienæ,
cap. Si virgo: caus: 34. qu: 1.
vbi expressè ita traditur *Tam-*
diu quisq; bonæ fidei possessor rectis-
sime dicitur, quamdiu se possidere
ignorat alienum: cum verò scierit,
nec ab aliena possessione recesserit,
tunc mala fidei possessor prohibebi-
tur, tunc iuste iniustus vocabitur.
Quæquidem bona fides, non
tantum ab initio Possessiones,
sed etiam omni tempore vsq;
ad completam præscriptionē
semper adesse, debet: alio-
quin si quocunque tempore
superueniat mala fides id est,
scientia vel noticia rei alienæ,

ante præscriptionem, adim-
pletā, interrumpitur præscri-
ptio, idq; tā in Ciuili, quā
& in Canonica, puta 40. an-
norum præscriptione proce-
dit, cap: fin. extr: de præscrip-
his verbis *Quoniam omne quod*
non est ex fide, peccatum est, Sy-
nodali iudicio definimus, vt nulla
valeat absq; bona fide præscriptio
tam Canonica, quā Ciuilis. Cum
generaliter sit omni constitutioni ac
que consuetudini derogandum, quæ
absq; mortali peccato non potest ob-
seruari. Vnde oportet, vt qui præ-
scribit, in nulla tēporis parte rei ha-
beat conscientiam aliena. Ex qui-
bus manifestò apparet, quod
iura Canonica in hac par-
te corrigant iura Ciuilia,
quæ permittunt præscriptio-
nē longissimi tēporis, etiā cū
mala fide, l. Cum notissimi.
Cod: de præscript: 30 annorū.
Quartò requiritur * ad præscri-
10 ptionem, vt res siue bona sint
eius naturæ, quæ præscriptio-
ne acquiri possunt. Res enim
quæ

quæ non sunt in commercio hominum, vt sunt res furtiue, vi ablatae, res sacrae, publicae item quæ à legibus alienari prohibentur, vt sunt res pupilli, furiosi, res dotales, res Ecclesiasticae, nulla ratione, præscribi possunt, secundum Gloss: supra rubr: ff de diuers. & tempor: præscript. Sane * si
 11 am isti qui præscriptionem, nescio qualem Ecclesiastico ordini abiiciunt, res vel bona Ecclesiastica, secundum hæc omnia requisita iuris à se possideri ostenderet, iustam proculdubio de beneficio præscriptionis sibi denegato, causam conquerendi haberent: at cum de facto potius, quam iure res vel bona Ecclesiae occupantes, ea longissimi temporis spatio interueniente, tamen quam propria sibi vindicare contendunt, videant quo iure, quauē iustitia nixi id faci-
 12 ant? Cum enim * bona siue res Ecclesiae, aliter præter

quam in euidentem Ecclesiae utilitatem, idq; interuenientibus certis quibusdam solennitatibus, quas in Cent: 2. obser. præct. breui si per oclū licuerit, in lucem proditura obser: 38. nū: 10. persequor, alienari non possint: frustra quis alium modum acquirendorum eorundem bonorum usurpare sibi debeat. Ac proinde etiam si quis emptionis, donationis, permutationis, vel alio simili titulo, citra tamen solennitatum, in alienandis bonis Ecclesiae obseruantiam, eadem bona longissimo tempore possideat: nequaquam tamen ea præscribere potest, vt potest quod alienatio huiusmodi sine consensu superiorum quorum interest, puta summi Pontificis, Episcopi, & Capituli; ipso iure sit nulla, & contra prohibitionem legis facta, prout de his fusiùs dict: obser: 38. traditum est. Quo etiam respexi.

spexisse videtur. Constitutio
 illa Anni 1588. in fœlici coro-
 natione moderni Regis, de
 alienationibus bonorum Ec-
 clesiæ promulgata. Et iure
 id quidem: nam cum religio
 ipsa Catholica sit perpetua
 atque æterna, consequens
 est, quod etiam adnexa eidē,
 putā bōa & res Ecclesiæ, per-
 petuitatis iure gaudere de-
 bent. Cum alioquin ex præ-
 scripto iuris nostri; quibus-
 cunque personis, etiam con-
 tra ipsum Regem, bona nul-
 lo iure recepta, nulla obstan-
 te præscriptione, reperendi
 ius sit; prout dicta Consti-
 tutione 1588. de his latius
 disponitur. At dicet* fortē
 aliquis: Sit ita; quod contra
 Ecclesiam non currat præscri-
 ptio, at contra personas pri-
 uatas, putā Ecclesiasticas vel
 similes: quæ siue pro deci-
 mis, siue pro censibus, siue
 pro aliis quibuslibet iniuriis
 iure agere tantò temporis in-

teruallo cessant, cur hoc be-
 neficium præscriptionis se-
 cularibus denegari debeat?
 Fateor equidem: si de huius-
 modi rebus, eadē apud nos,
 quē apud alias nationes Chri-
 sti nomen professas, iuris di-
 cendi iustitiæ quē exercendæ
 ratio constaret; saltem quo
 ad forum exterius, vtcunque
 id concedi posse; at cum ex
 more & consuetudine istius
 Regni, etiam pauperculo cui
 uis sacerdoti, imò egenis quo-
 que & mendicata stipe in
 hospitali viuentibus, pro exi-
 gua annui census pecuniola,
 putā duodecem vel viginti
 grossorum, primū in indi-
 cio terrestri, postmodum in
 iudiciis Tribunalibus, idque
 sine expensarum refusione,
 ius suum persequi necessum
 sit, quæ æquitas, quæ ius-
 titia erit, talia sibi vendicare
 titulo præscriptionis; maxi-
 mē verò quod in exigendis
 huiusmodi rebus, non tam

negligentia petentium, quàm difficultas & tarditas soluentium culpanda sit. Sæpius enim videmus, misellos istos, iam monere, iam rogare, iam obsecrare, ut de retentis decimis vel censibus iis satis fiat; at cum satisfactio, nunc promittitur, nunc eluditur, & de die in diem, de anno in annum, differtur: quid amplius expectare debeant, cum non vident, tùm demùm non sine magnis sumptibus & fastidio, simul & semel iure id repetere coguntur, quod bonis modis obtinere non possunt. His itaque tot ac tantis rationibus, satis superque (nisi me omnia fallunt) demonstratum esse puto, quæ iurium atque immunitatum Ecclesiastica status, sit æquitas & iustitia. Ut verò omnis planè ex omnium animis in-

Ecclesiasticum ordinem malevolentia (quæ mea quidem sententia, huiusmodi quæstionum fons est & origo) eximatur, præter alias consilij mei rationes, ea vel potissima fuit, quæ me non, inuita-rit solum, sed etiam coegerit, ut quantum vacui temporis ab occupationib' Aulicis haberem, succissimis planè horis, eam iustissimam æquissimamq; Ecclesiastici ordinis causam, tractandam mihi assumerem. Qua in re, si quid profeci, aut præstiti, aliorum sit iudicium. Mihi sat erit, ut hic qualicunque meus labor; ad Degloriam, & Ecclesiastici status utilitatem atque defensionem susceptus, sit, meæ erga sanctam sedem Apostolicam, & religionē Catholicam, perpetuæ observantiæ monumentum.

L A V S D E O.

S

em ma-
quidem
quæsti-
b) exi-
conliij
pouisti
inuita-
egerit,
mpons
ncis ha-
nē ho-
equilli-
ordinis
nhi as-
si quid
orum
erit, ve
labor;
cclesia-
atque
us, sit.
em A-
nē Ca-
oferuā

T V
rom
P



an
ran
Ecc
gie
wa
nu
se
me
dy
pi
fla

PRZEMOWA

TEGOZ AVTORA DO STANOW KO-
ronnych, imieniem wſzytkiego Duchowienſtwa, ná Com-
policya w Wárfzawie Roku Páńskiego-M. DC. VII.
przypadające, ſpiſana y nágotowana.



Duchowienſtwa wſzytko / náſzy
Mieſciwy PP. y Brácia / ktore
ná ten Akt z Seymu przyſlego
Wárfzawſkiego náznáczony / nas
poſłało; Mátkę nas wſzytkich ſpolę
ná Koſciół powszechny Chrzeſci-
áński / bázro ſchorzáła / okáleczona / y ſmiertelnemi
ránami boleiaca / ſtawia przed oczy Wáſzmoſciow/
ktorzyſcie ſie tu ziaćhali / będąc tákże poſtáni od dru-
giey Bráci domá pozostały / dla zleczenia y poráto-
wánia á opátrzenia zdrowia iey. Já coniechay Pá-
nu Bogu będzie cześć y chwala wiekuiſta. Ale aby
ſie tym ſnádnieyſzy ráturek y lekářſtwa iey znaleſć
mogło / wprzód trzeba poznać chorobe / y te rány / kie-
dy / iáko / y ed kogo zádané iey ſa. Krotce mówiac/
pieć ran bázro ſſedliwych ná członkách ſwych odnios-
ła y edneſi mátká náſzá Koſciół Rátholicki / ktore
A nie tylo

Przémowá tegoż Autora

nie tylko zagoić się iey nie mogą / ale im daley tym bardziej się odnawiają.

Straniona iest naprzód straga y okrutna rana w głowę swą od Confederacyey: iaka to iest rana / y co za choroba z niey cierpi Kościół Boży / mówić o tym wiele nie potrzeba / skutek to sam pokazuje. Bo iako skoro na świe. t się wstąpiła (a wstąpiła się Sub Interregno, na ten czas kiedy Páná zobcych kráíow obierano) zaráżem miasto pokoju który miał z niey płynąć / wielki niepokój tam in politicis, quám spiritualibus zawziął się w Koronie / Ktorego skutkow y teraz oto świeżo doználisiny / a daj Boże abyśiny wiecey nie doznawali. Chca tego po nas ludzie rozney religiey / abyśiny tey nowey Confederacyey iako práwu podlegáli : a nie bacza tego / że práwá żadne v nas stánowione być nie mogą bez pozwolenia stanow wszytkich Koronnych / w czym się też bez wszelákíe wátpienia zamýka stan duchowny. Tak iako Státut Zygmuntá pierwszego w Piotrkowie / Roku 1538. postanowieny obina wia temi słowy: Constitutiones novas non nisi Consiliariorum & Nunciorum Terrestrium consensu, secundum Statutum Alexandri Regis faciemus, &c. A támiá Confederacya / iako się wyzśey wspomniáło / nie swe go času / mimo wola y pozwolenie nie tylko wszytkiego

do Stanow Koronnych

kiego duchowieństwa/ale wielu zacnych y przednych
ludzi stanu Rycerskiego: tudzież całych Woiewodztw
niektorych/ iako Płockiego/ Mazowieckiego/ y Kąs-
wskiego/ y innych: oczym świadczą protestacye do
Akt roznych podane/ iest wkrępowana. przeciwko ktorey
nie zaniechali y ci/ ktorzy byli posłani do Franczey
po nowego Krola/ tamże zarazem przy oddawaniu
Elekcyey y odbieraniu przysięgi protestować sie.
Wiec przy Koronacyey znowu wshytko Duchowień-
stwo/ y z nimi wiele Senatorow świeckich solenniter
sie protestowało. Czego wshytkiego bedzieli potrze-
ba/ gotowisiny authenticie dowiesć. A wiec to zgo-
da/ wiec to prawo/ gdzie tak wiele protestacyj zaśló-
niechay sie przypatrza dobrze/ ieslije takowym ksta-
tem/ abo takowym porządkiem prawa one dawne y
spiski przodkow naszych miłych stanowiące były. Nie
daleko chodząc/ mimo innych wiele spiskow y Confe-
deracyj (ktore iako sie to z metryk Rzeczypospolitey
pokazuie/ nie miał wkrázdym z osobną Woiewodz-
twie bywały) one generalna Confederacya w Kor-
cynie Roku 1438. die 8. Martij uczyniona we-
zmiecie W. M. przed sie/ obaczycie tam i M. W. da-
leko inshy rząd okolo stanowiącia praw y swobod su-
mnienia sie dotykających. Mowi tam naprzód tá

Przemowa tegoż Autora

Confederacya: Nos Principes spirituales & seculares. A tu obaczcie W. M. ieslije w tey nowey Confederacyey ktorą nas wloka / iest wzmiánka iáka o Duchownych: Albo iesli iest / tedy tylko dicis causa duchowni są miánowani. Mowi potym dále: Barones & Comites, Princepes. Milites, Nobilitas, Ciuitates, totaque communitas Regni Poloniae. singulariter singuli, & vniuersaliter vniuersi, eodem animo, eadem voluntate, scientia & assensu, & rati habitatione. Patrzącie iáka tu zgodá / iáka iednośc / iákie wszytkich stanow zezwolenie? coż dále mowi? Quicunque haereticales errores fauere, vel promouere, vel lent, in eorum destructionem, consurgere volumus. R dále iestze: nec pro eis loqui volumus aliquod verbum, sed punire, permittimus. Nie wspominając tu Statutow Jagielonowych w Wieluniu Anno Domini. 1424. Zygmuntowego w Teruniu Anno. 1520. y w Krakowie Anno. 1525. wczynionych. Także innych Ediktow / Dekretow / y Mandatow ed Krolow / Zygmunta y Augusta / do Starostow / y innych rzędow wydanych / aby praua dogmata. a miánowicie Picardorū, Boemorum, Anabaptistarū, Sacramentariorū, Lutheranorū, & aliorum. Haereticorum bronili / y rosićwac nie dopuszczali. A iáko; dla milego Boga te prawá gruntowne / te Statuty powazne / te Confederacye pierwsze y swiatobliwze náplacu swym zostac sie beda mogły /
ieslije

Do Stanów Koronnych.

ieśliże ta nowa y tumultuarie vñnowána Confederacya ex diametro práwie ták powaznym y mocno vgrun-
 towánym práwom przeciwna / mieysce mieć ma? co-
 iuz będzie popráwách / nie tylko duchownym osobom
 sluzacych / ale y świecím: co po przywileiách / co po
 Statutách / kiedy wšytko to studia & opiniões priuatorů
 zepsować y podnosić pro arbitrio suobeda mogły? Wiec
 patrzącie W. M. co tu dálej za tym idzie. Odamáia to
 diuersæ religionis ludzie / y pięknyim plašczytię przytry-
 wáia / że idzie opokoey pospolity. Niy zaśiste niewiemy
 co to zá pokoey / kiedy ná wiáre powszechna / ná osoby
 duchowne / ná slugi Boze / ná Kościół iego następuia /
 y wniwecz práwie obroćić go chce: á żeby to prawdá
 była / przyznáć nam to każdy musi / że naprzód tá
 Confederacya to ma w sobie / żeby każdemu iákieytko-
 wieś condicyey człowiekowi / wolno było wierzyć / naz
 bżesztrwá żążyć wac w máietności swey podług vpe-
 dobánia swe. Żążym rzecz pewna / że prostemu czło-
 wiekowi / á narybárzicy vbogim poddánym / iuz bee-
 dzie záwártá drogá do prawdy iwey chwały Božey. A
 iákó sie iuz teraz nayduie te wiele / że pan swym pod-
 dánym nie dopuści w inšym Kościele bywáć / iedno
 w swym zborge. A toż widzićie W. M. że tá Confede-
 racya vbogich ludków duže / trwia niewinna Pána y

Przemowa tegoż Autora

Zbawiciela naszego odkupione / ná miesne (iáko po-
spolicie mowia) iátki wydáneby od nas być musiały:
czego nas vchoway Pánie Boze. Druza / zá takowa
Confederácia / ázazby fundácie / errekcy / y inſe ná-
dania ludzi pobożnych vstać nie musiały ? Azazby
Kościoły Kátholickie / ſpitale / klaſtory / zá takowym
práwem wnet nie byſy ſproſánowane / y ná brzydkie
Panu Bogu nabożeńſtwa obrocone ? Aco wietſza / á
iáko my to Duchowny / bá y wſyſcy Kátholicy /
ktorzy iedney głowie naywyżſzemu Papieżowi podle-
gamy / y ieden powſzechny Kościół Chrzeſćiański
Rzymſki wyznawamy / te Confederácia zá práwo
przyimować możemy ? Azaz nie wiemy że ieden tylko
ieſt pan / iedná wiara / ieden krzeſt / iedná prawda
y co nam Apóſtół ſ. roſkázuie / abyſmy ſie ſtrzegli
offenſiones & offendicula prater doctrinam quam didi-
cimus. A tá Confederácia nie inſzego nie ma w ſobie /
iedno żebym ia kátholik to trzymał o wierze Luter-
ſkiej / Nowochrzeńſkiej / y inſzych że iáko wiara moia
ieſt prawdziwa / ták y iego : y iáko ia w ſwey wierze
moge być zbawion / ták y on w ſwey. A nie tylko ábym
ia ták rozumiał : ále żebym go y bronil w iego opiniey.
Co iáko bydz moze / niechay to ſadzi káždy bázny / In-
ſzać ieſt rzecz tych rzeczy przebaczyć / áz y to żáłoſna
ále

do Stanow Koronnych.

ale propter bonū pacisā to y w tym sie ludziom dogądzać
musi: á inſza spifować sie y obowiezować ná pomagā
nie y obrone takich rzeczy / iákowa iest tá Confederacya
Bo to expresse ma w sobie / eos defendemus & tuebimur.
Dosyć z tego / pánie miły Ewángeliſu / ze ia ciebie ciera
pie / znoſze kumam sie z toba / żadneyci przykroſci nie
wyrządza: á ieſze cie mam bronić / zá twa przywde
sie zaſtawiać. á ty mnie Koſcioty pſuieſz / Kłaſtory
obalaſz / dobrá koſcielne ſárpaſz / á ná ſwoy pożytek
wlaſny obracaſz: wielkaby to była á nieſtychána nie
ſpráwiedliwość / czego vchowa nas Pan Bog z miłos
sierdzia ſwego ſwiatego / y ci tak ſlawni potomko
wie onych zacnych przodków Polſkich: ktorzy zá kátho
lická wiáre meynie ſie zaſtawiali / nigdy tego nie do
puſzają. W czym áby ich Pan Bog mądroſciá ſwa
poſilać raczył / my niegodni kápiáni do iego ſ. miłosći
w goracych modlitwách náſzych vciekać ſie bedziemy.

Idzmyſz do drugiey rány tey Mátki náſzey miłej.
Zraniona iest y práwie oſáleczona gwałtem czasow
przeſzłych wreke práwa / ktora iey Pan Bog wſze
chmogacy ná poſtrách z tym á niepoſluſnym ſynom /
miezem onym duchownym / to iest iurisdictione Eccle
ſiaſtica vzbroił. Tá nie tylko inż iest zwaelona: ále prá
wie obálona / y z gruntu pednieſiona. Co ieſliż nie
żałofna /

Przemowa tegoż Autora

żałosna/iesliżnie škodliwa rozum sam nas słuśnie w
tym rozsądzić ma. A skąd/prośbę kacerstwa/y inſze tym
podobne przestępstwa / ktore maieſtat Pána Boga
wſzechmogacego ſrodze obrażają / tu w Koronie záge-
ſciły ſie: iedno ſkąd / że nie maſz ktoby okrzywde Bo-
żę / y obelżenie maieſtátu iego ſwiętego wymować ſie
miał. Co właſnie y wedlug przykazania Bożego y we-
dlug práwá przyrodzonego ſámyim ſługom Bożym / á
nie komu inſemu należeć ma. A dla tegoż wſytkie pra-
wa poſpolite Chrzeſciánſkie ſtan duchowny chciały
mieć iudices & vindices tákowych wyſtepkow. Tym
przykładem gli przodkowie MW. MM. tudzieſ y
Krolowie oni ſwiećci / ktorzy ſtanowi duchownemu
ten miecz w rece podali / y roſadek inter lepram & lepram
poruczyli tym ſpoſobem / áby ſeculare brachium dekrétá /
y wynalazki ich nád wyſtepnymi y zakletemi do skutku
przywodziło. Miedzy wiela innych / godzi ſie przypo-
minieć wieczney w teymierze pámiatki godny Statut
Zygimuntá Krolá / Roku Pánſkiego 1543. uczynio-
ny / ktory te ſłowá ma w ſobie: In primis ad ſpirituale iu-
dicium pertinet iudicare differentias religionis, hæreſes vide-
licet, ſchiſmata, blaſphemias contra Deum & Apoſtaſias. pro
decimis, ſeptem Sacramentis Eccleſiæ, veneficiis, ſacrilegiis, &
ſimonia, &c. Coż moze bydz iáſnieyſze / co dowodniey-
ſzego /

do Stanow Koronnych:

iego/ nąd to prawo? Ale mogłoby sie pokazać wiele
 innych diplomatá y Statutow tym podobnych o tey
 iurisdykcyey duchowney dosyć iáwnie y iásnie obma-
 wiáiacych: Ale folgujac czasowi / z tym sie rozwodzić
 teraz nie chcemy / zwłaszcza że nie rozumiemy / áby sie
 kto ználeść miał / ktoryby tego stanowi duchownemu
 nie przyznawał / że iáko wiára kátholická nástála tu w
 Koronie / tak zarazem pospolu z nią iurisdictio Ecclesiasti-
 ca w refu Duchownych była. Tego iednak minac sie
 nam nie godzi / iesli by sie kto ná tym sadzić chciał / iáko
 by iurisdykcyá duchowna za Augusta krolá zniesiona
 bydz miała. Cze y nie widzimy w prawie pospolitym /
 y choćby sie też co takowego znalazło / za prawo tego
 nie przyznawamy : gdyż takowym sposobem nie tylko
 przywileie kóścielne / ale wszytkie práwa Koronne
 zwatlone musiały by bydz. Bo stan duchowny wszy-
 tek temu kontrádikowa! / á osobliwie Jch M. Kieja
 Biskupi / ná ten czas ná Seymie wálnym bedacy /
 wstawy zinięć (wych z rądy wysli protestacya o
 to solennem wzyńni wšy / ktera bedzieli tego potrzebá
 snadnie pokázac sie káždemu moze. Rozsadzcieś to też
 dy Wm. iesli ze nie słuźnie ná te rány tá Mátká náśá
 boleie / iesli ze nie słuźnie do Paná Bogá o pomste / ábo
 ráczey / żeby tym ktorzy iej te władza zrefu wydziera-
 B ia wpaś

Przemowa tegoż Autora

ta w pamiątanie raczył dać / wzdycha. Nie o stanć du-
chowny tak dalece idzie / ktorzy, in humilitate & patientia
zwykli possidere animas suas, ale idzie o gniew Pań-
sky / o kasań Bożę stroga / ktora nad nami iuż prawie
wisi / y iuż sie icy rękami dotykamy. A nie dziw / Kie-
dy wśelakie przestępstwa / iako siemy: że y powie-
dząto / mająstat iego obrazające / nie tylko nie
hāmują sie : ale owsem gore biora / stad że
crimina manent impunita, a ordini Ecclesiastico zawiąza-
na ręką / że nie może iudicare malum. Czuycie sie W. M.
dla Pana Boga / a chcieycie wždy kiedy to obaczyc /
że owas samych / y o sumnienie wasze idzie.

Trzeci śwank w rece lewey / ktora podawała chle-
bą synom swym slugom Bozym. Skaradzie podielą.
Chleb nie inzego nie iest / iedno dziesięciny kościoła-
wi y slugom iego należące / ktore Pan Bog sobie na
wychowanie slug swych zostawił / o czym pisma pełno
wśedzie / tak w nowym iako y w starym załonie / w
Doktorow swietych / y nie trzeba o tym wiele wymo-
dow. W koronie od wziecia wiary powszechney Chrze-
ściánstkiey / naprzod od Mieczława Krola pierwszego
Chrześciánstkiego / dziesięciny ze wśytkich dobr ko-
ściołom są nadane y fundowane. Toż potym y dru-
dzy Krolowie / iako Bolesław / Kazimierz Wielki /
Władysław

do Stanów Koronnych:

Władysław/ Jagieło/ y jego / potomkowie / nie tyl-
ko światobliwie potwierdzili: ale y hojnie á bezo-
drobnie tego chleba kościołowi przyczynili: á co ie-
sze wietża/ tych ktorzy go sługom Bożym wtlaczać
chcieli/ haniebnie karali. Długiby tożas wzięto wy-
liczać wszystkie te prawa y przywileie około dziesięcin/
ktorych pełno nie tylko w Statutach Koronnych/ ale
y po metrykach tak kościelnych/ iako y Krolewskich:
Kto nie iest gościem w tej Koronie / á iest przyiacie-
lem prawdzie / bez wiela wywodow przyznać to w-
tro musi: że dziesięciny kościołowi Bożemu / y słu-
gom iego iako własne y istotne dziedzictwo od Kro-
low y Pánow naszych/ ktorzy te Rzeczpospolita fun-
dowali/ są pozwolone/ nadane/ y mocnym prawem vs-
gruntowane. Ale áżas przez te kilką set lat była o tym
kiedy wzianka/ żeby ich káptanó kiedy vmijać miano?
Bo kontrowersia ona/ ktera za Kazimierza wielkiego
wšcela się/ była między Bódzanta Biskupem Krako-
wskim / á między obywatelmi Woiewodztw maley
Polski: á nie była nigdy o prawach dziesięcinnich: ale
tilko o sposobie wybierania y wytykowania y zwoze-
nia ich. Jasne są słowa tego Statutu/ snadnie się każdy
z nieo w tej mierze spráwić moze. Samilżec y przepo-
mniec się nie moze ná terażnieyßym plácu/ cne wielkie

Przemowa tegoż Autora

y światobliwego - Krola Władysława Jagiełła
Statutu / ktory tak sie ma: Quicunque Princeps seu Ca-
pitaneus. Baro, Nobilis, decimas quas sibi Deus insignum
vniuersalis dominij pro alimento seruientium reddi censuit,
rapuerit, inuaserit, &c. Skąd iasnie sie znaczy / iż oni da-
wni Monarchowie tey Korony / dziesięciny według
prawa Bozego y narodow wszystkich / stanowi duchow-
nemu należące przyznawali: y prawem pisany /
ktore w Statutach koronnych zamyla sie / wtwierdzi-
li y umocnili. Co iesliż tak iest / iakimże prawem abo
raczej niesprawiedliwoscia przychodzi teraz do tego /
żezacnych onych przodkow naszych starozytna pobo-
żnosć w hanbe y stomotelnas wszystkich obracać sie
ma / że dziesięciny kościołom / żywnosć kapłanom / oz-
zdobe oltarzom / samemu na koniec Panu Chrystusowi
ofiare przez gwałt y niesprawiedliwosć wielką
odeymuia. Zaciagniona iest na przodki nasze niewie-
my przez / y iaka komposycya / a zатым suspensia. y
musimy teraz zoniem Prorokiem mówić: Patres nostri
comederunt uiam acerbam, & obstupuerunt dentes nostri.
Zaprawde tak sie znami dzieie. kto to slychal kiedy /
aby creditor z dłużnikiem swoim musiał sie zgadzać o
to comu on winien: abo żeby credytor tak dłuo czekać
miał / pokiby dłużnik zgody (ktoraby na woley iego
został

dó Stanow Koronnych

zostawała) z nim nie skończył: Nie rzekę nie słuszną /
y nie sprawiedliwą / ale prawie śmieśna byłaby sprá-
wa / dąć się o swoje własne na cudzą dyktrecyą. Tym
że zaiste kształtem y tá Páni Composicya / znamilśa
corak swą suspensią iest na nas wewleczona. Wzdyć
nie tylko według wszelákich praw / ale do rozumu się
pćiekł / Composicya bywa o rzecz wątpliwą / niepe-
wną / ktora pospolicie oboia stroną sobie przywołá-
kaza: á nie o rzecz iáśną / pewną / y włásćiwą / iákie
iest prawo kóściółá Bożego / y nas slug iego na dzie-
siećiny. Co iż się iuż wyżkcy wspomniáło powtárzać
niechce. Málíc się prawdą rzecz / dawność iuż byie
złámac miałá słusnie tá miła suspensia: Bo weyrza-
włby w sáme Constitucyą / y na montem ábo rationem rei,
iáśnie się to pokázuie / że iuż dawno koniec swoy wzię-
łá. Ábowiem expresse to iest w niej: A exequucyą do
drugiego Seymu / na którym też Composicya być
ma / suspenduiemy. Á toż niewiemy iáko ináczey to
rozumieć się ma / ieno że tá suspensya nie dłużej iedno
do bliskó przyślego Seymu / na którym y do compo-
sycyey przysć miałó / trwac miałá. Bo kiedyby sim-
pliciter do composicyey / á nie miánowawłby perwnego /
czásu / tá suspensya zostawała: tedy tá clausula (na
którym też composicyá bydz ma) nie potrzebnieby
B 3 przydáz

Przemowa tegoż Autora

przydána była: iáko y owá druga / sine praiuditio vtri-
usque partis. Bo á kto w tym wątpić moze / że tákowa
suspensya nie skończona / ktoraby in arbitrio aduersæ
partis zostawać miała / stanowi duchownemu musiá-
łaby bydz bárzo škodliwa y niebezpieczna. Weyrza-
wszy też in mentem & rationem ipsius legis, gdyby tá su-
spensya nie do blisko przysłego Seymu / ále do niezá-
mierzonego pomienioney composycyey czasu trwać
miałá: á coby in tego stad było / iedno iáko pospolicie
mowia / Máchultowe drzewo. Boby ci / ktorym
dziesięciny nie smákuia / snádnie téż zábiegáć mogli /
żeby composycya nigdy nie došla: á zátem żeby też sus-
pensya ná wieki trwałá. Nie trácac iednak sercá o-
tosiny sie tu stawili miedzy WW. MM. ná ten plác
z wielką chęcią / á Bzera y vprzeyma powolnością y
skłonnością do wszytkich sposobow y środków / ktore
iedno słusnie / spráwiedliwe / zprawy y z przywilej-
mi násemi zgadzáiace sie / od WW. MM. nam po-
dane beda. Obiecuiac to / że nas W. M. w żadney
słusney y spráwiedliwej rzeczy alienos nigdy nie vzna-
cie. Pewni też tego bedac / że y W. M. w záiemna
Bzera y vprzeyma w tych spráwach nam y wszy-
tkiemu Duchowienstwu pokazecie / y nie tákowego
ponas / zegobysny illa cōscientia nostra, & sine praiudi-
cio iurium

do Stanow Koronnych.

cio iurium, priuilegiarum, ac immunitatum Ecclesiasticarum
wczynić nie mogli/ potrzebować nie bedziecie.

Wkazuje ieſzcze daler tá Mátká náſá WW. MM.
oſrutna ráne w boku/ ktora do ſercá iey przenikáiac/
iuz práwie do grobu wpráwić iá chce. Ażaz nie ſmiera
ci ſie rowna/ pátrzyć ná ták wielkie zniſzczenie y ſpro
ſanowanie koſciółow/ y innych mieyſc ſwietych ná
część ych waſe Bożá od ſwiatobliwych onych przodkow
fundowanych. Znáyduie ſie w ſamey Diocezyey Kzá
kowſkiej do kilku ſet koſciółow Katoelicckich zburzo
nych/ y rozmaitemi ſpoſobámi zepſowanych: nuż w
Gnieznienſkiej perownie ſto przeſzło: á w Kuiáwſkiej
niemal tyleż/ tákże w inſzych. Idźmyſz do dobr/ fun
duſow/ czynſow/ y ſtárbow koſcielnych / O Boże/
iáko wiele ſie tego/ táń gdzie nie miáło bydz/ obroci
ło. Nápátrzáły ſie oczy ludzkie tego / kiedy kielichy y
krzyże koſcielne zlewano/ kiedy ornaty káiano/ kiedy
inſze ápparaty koſcielne pſowano / y wniwecz obrá
cano. A wiec to nie żal/ nie boleſć ſerdeczna/ nie tylko
káplánowi/ ále nayożiebleyſzemu kátholikowi pátrzyć
ná to/ kiedy rzeczy Pánu Bogu ſwiatobliwie oddá
ne w mární pożytek ludzki ſie obracáia: á przeci e o
táń wielka krzywda Bożá/ y obelżenie máieſtatu iego
práwá y nas nie máſz/ y miłzeć káza. O iáko niezbo
żność/

Przémowá tegoż Autora

žnošć / y rzecz sie moze žalenstwo niewypowiedziáne?
Chcemy áby nam Pan Bog błogostáwił / y dárował
nam pořoy: á my go tář lekce sobie považamy / álboć
rozumiemy je non est Deus. vtinam aliquando saperemus
& intelligeremus.

Odnosi ošátnia ráne w nogách / ž ftora áczkol-
wiek sie odkryć niechce: iednář bářzo ia boli / y musi ná-
nie nie pománu chrámáć. á to žtey miáry / že slugi řo-
šćelne y osoby duchowne / mimo stárodawny žwy-
czay / y práwo wšytřich práwie narodow Chrzešćí-
áńřkich opisáne / mimo dekrétá Synodow šwietych /
á nákoniec mimo šáme powołánie ich / od wřasney gřo-
wy naywyzřego pářterzá y na miestniřkow iego / do
řwieřkich iářichři subsellia poćiařáiá. Bo gdyby ná-
tym stánać miáło / žeby řáptani iářo niektorzy dca /
nie prezd Biskupy y przelořonymi řwemi / ále przed
vrzedámi řwieřkieni in personalibus stáwáć y spráwo-
wáć sie mieli. A w coř ich prerogatywy / w coř prá-
wá duchowne y Kanony řwiete / řiedy innie řáptaná
lubo to Státu řem řoronnym / lubo Máýdeburřkim
práwem / ábo Sáronem iářim řadzić beda. A dru-
dzy řás ná to náćieráiá / áby remota appellatione do nay-
wyzřey gřowy / nas řadřono. A niewiedza tego / že
appeilác, a dla dwu przyczyn iest w práwie pořtáno-
wiona.

do Stanów Koronnych:

wiona: iedną aby grauatius beneficium miał ad superiorem
Iudicem prouocandi. druga aby superioris authoritati & iu-
risdictioni derogacya sie nie dziala. Otoż by też dobrze
od tego nas beneficium odstrychniono / a Wy cu s. iako
w tym praiudikować mogą: y iako my będąc człon-
kami iego / możemy na to pozwolić / y od niego sie od-
strychnąć? Poštooby to coś na ono co o wilkach po-
wiadaia / ktorzy psow chcieli zbyć od trzody tak teży
nas podobno od głowy y pasterzow naszych oddzielić
chca / aby tym bezpieczniey custodibus remotis in gregem
Domini seruire mogli. Dla Boga pozurwajcie sie W.M.
owasći to y o sumnienie wasze idzie. Nie na tym ci kła-
nie / kiedy kaptany y stan duchowny zniszcza / y preto-
gatywy ich nadwatla: ale za tym o sam fundament
wiary powszechney Chrześcijańskiej tym śmieley ku-
ścić sie beda / nie mając ktoby im wstret uczynić miał
w zamysłach ich Macie W.M. w Statucie artyku-
ły opisane / o ktore duchowni powinni przed sądem
ziemskim odpowiadać: ba y na blisko przeszłym Sey-
mie ad alios casus poćiągniono tego prawa. Ażemuż-
by sie tym nie kontentować / czemu by w tej mierze nie
iść zaprzodkami swemi / ktorzy pie & sancte postano-
wili / aby osoby duchowne ad forum seculare nie tylko

E

poćią

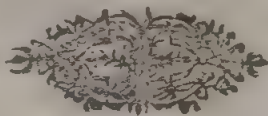
Przemowá tegoż Autorá

pociągane nie były : ále owošem chcieli to mieć / áby
świecła osobá o škodę ábo krzywdę duchownemu v-
czynioná in foro spiritali odpowiadała. O czym
świadczy Státut Zygmunta Krolá Anno 1543. w
Krakowie vczyniony. Takowác byla przedtym wol-
ność y vřánowanie stanu kápláńskiego / á teraz wřy-
tko sie odmieniło : y iáko nas też Pan Bog błogosła-
wi / widzimy ná oko.

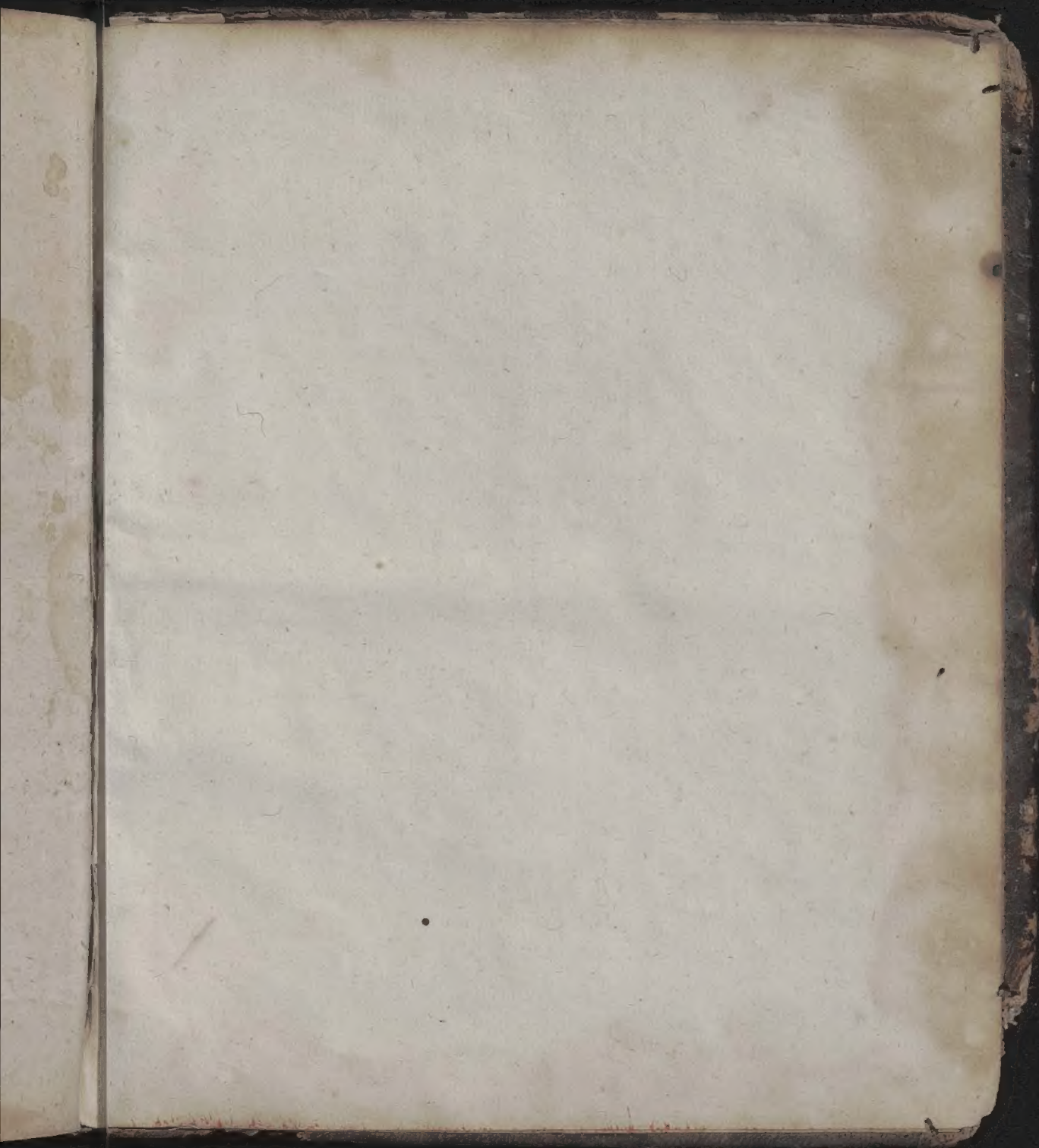
Te rány swoje y vrázy kóściół Boży mátká nářá
W. MM. kráza wřy supplices manus tendit do W.
W. MM. ktorzy ná ten czas vniuersam Reipub: for-
mam representatis, á byście z miłości tey / ktora pobo-
żni synowie rodzicom swym / vlitowali sie tego bolu
y vrázow iey / á nie odbiegáli iey z tego plácu ládáiá-
ko: ále ze byście sie zgodnie stáráli oto / iáko by do pier-
wřey síly y zdrowia przyść moglá. Bo iesliby (cze-
stiej Boże) dlużej w tym bolu trwác miała : á czego
inřego / iedno zwátpiwřy iuż o porátowaniu swym /
ostátniego vpadku spodziwáćby sie iey przyřlo. Do
czego áby iey nie przychodžilo: przez członki swe cho-
ćiaz bárzo schoržáte y zránione / przez głowe naprzód
swoie / to iest oblubienicá swego w ktorym was poro-
dziłá y wychováłá: przez rece w ktorych noří Sákrá-
mentá święte / ktorymi was karmilá / y do tych czá-
sow kár,

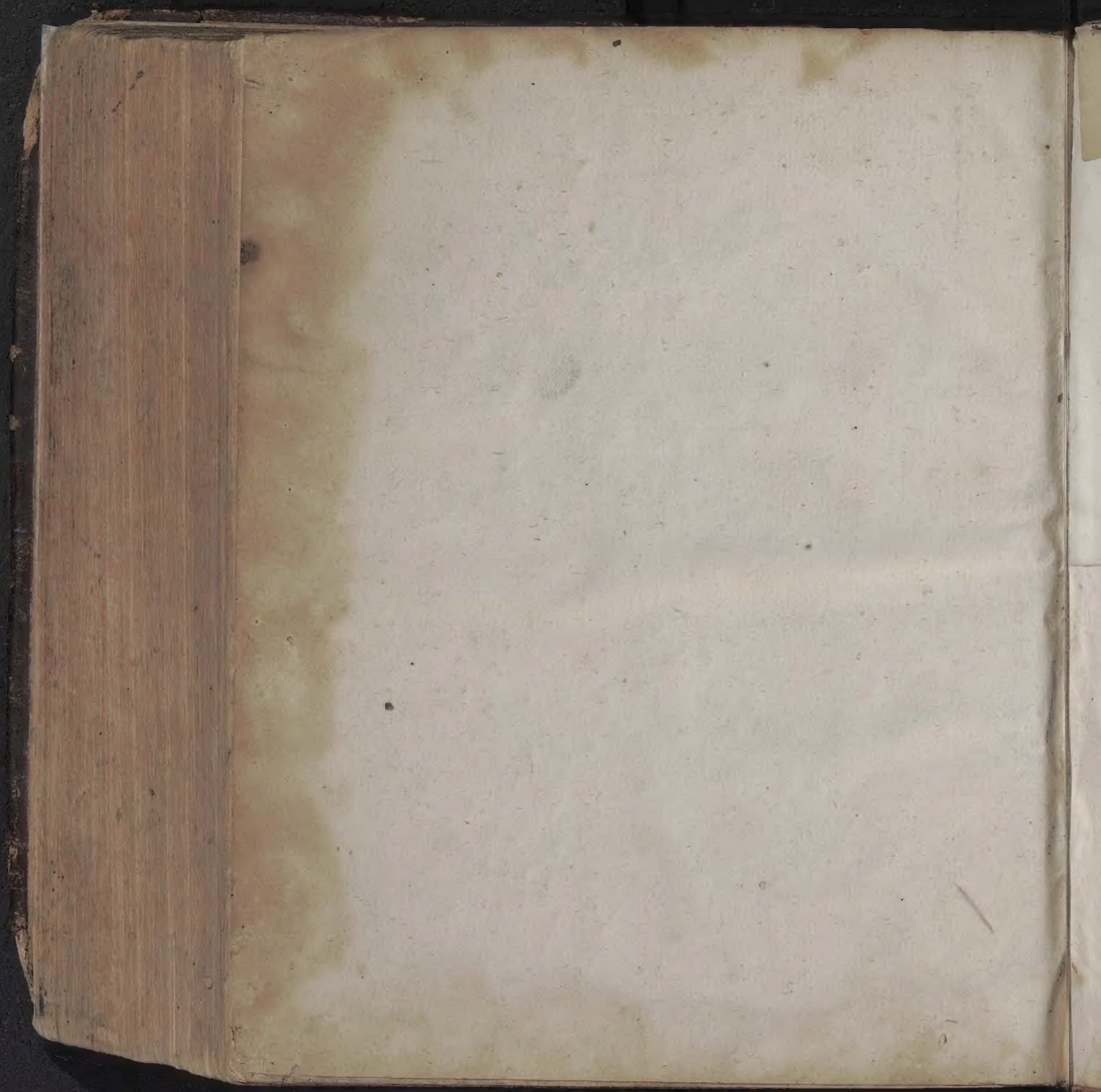
do Stanow Koronnych.

św. karmie nie przestawa przez beś nąkenc swoy / z
ktorego was karia niewinna Páná Zbawiciela ná-
šego omyla / W W. M M. wšytkich synow swych
prosi y obteštuje. My tež imieniem wšytkiego Du-
chowienštwá oto W W. M M. pp. y Bráci nášey
mily prošimy / y iáko náypilniey ršiluiemy / ábyšcie
W. M. priuata wšytkie studia ná šronec dlozymšy /
pilno te spráwe wzięli przed sie. y rmiárkowanemi
animušámi weyrzeli w to / co vrazá PÁNÁ Božá
wšechmogacego / chwałe iego šwieta / á potym y nas
šlugi iego / y ták te rzeczy náprawowali y leželi / co by
bylo z pomnoženiem chwały imienia iego šwietego / z
zbáwieniem duš ludzkich / z ochroną prawošciel-
nych / á niešmiertelną chwałą W M M. y potomštwá
W W. M M. W czym ábyš nam wšytkim Pánie Bo-
že wšechmogacy obrońco náš iedyny z miłosierdzia
šwego s. pobłogostáwíc raczył / oto cie wšyscy pšter-
nie prošim y / Amen.









Vis. Jus.

ius aduersum, Vis aduersana Iuri. Inuersum aduersum nomen utitur

